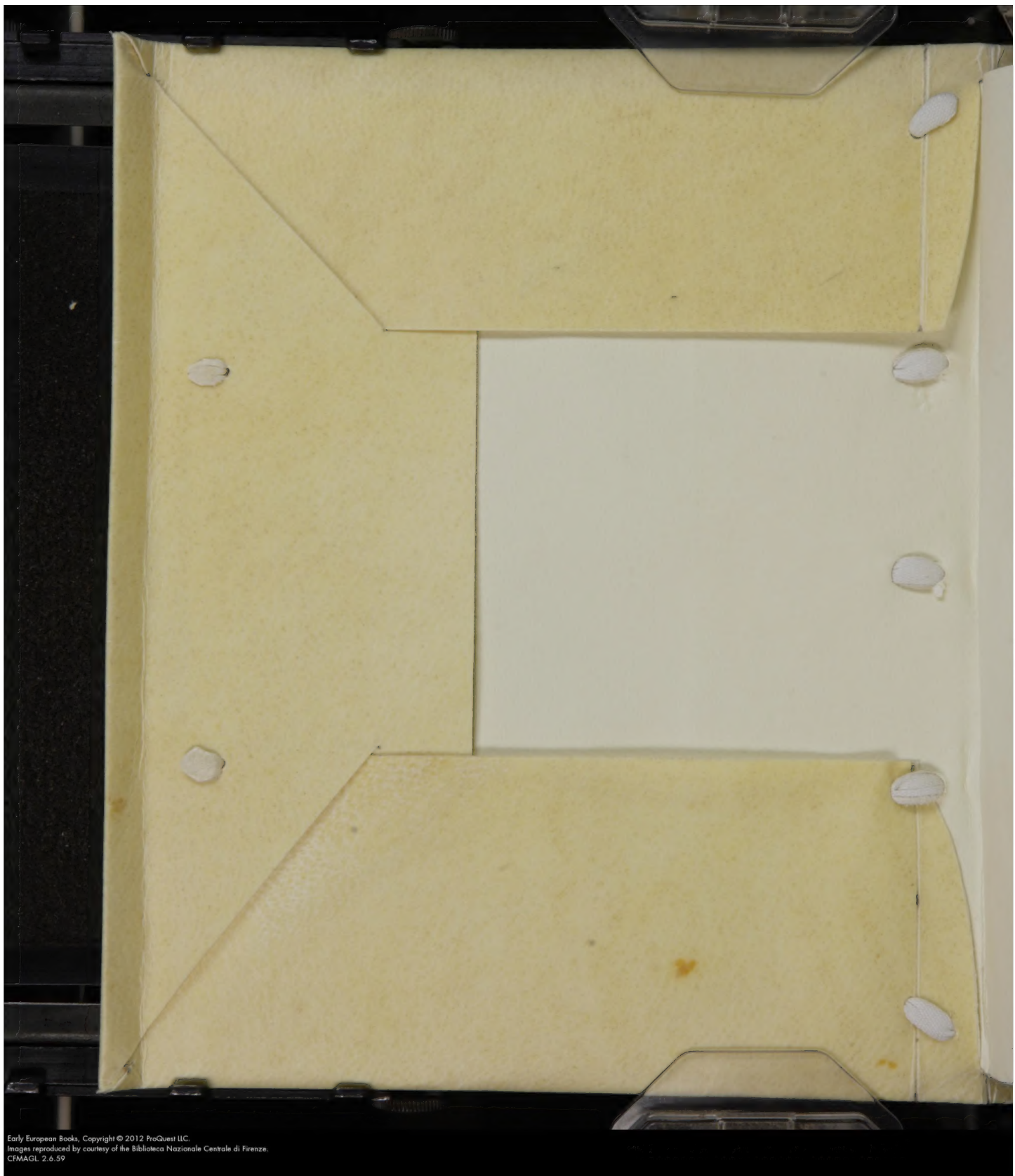




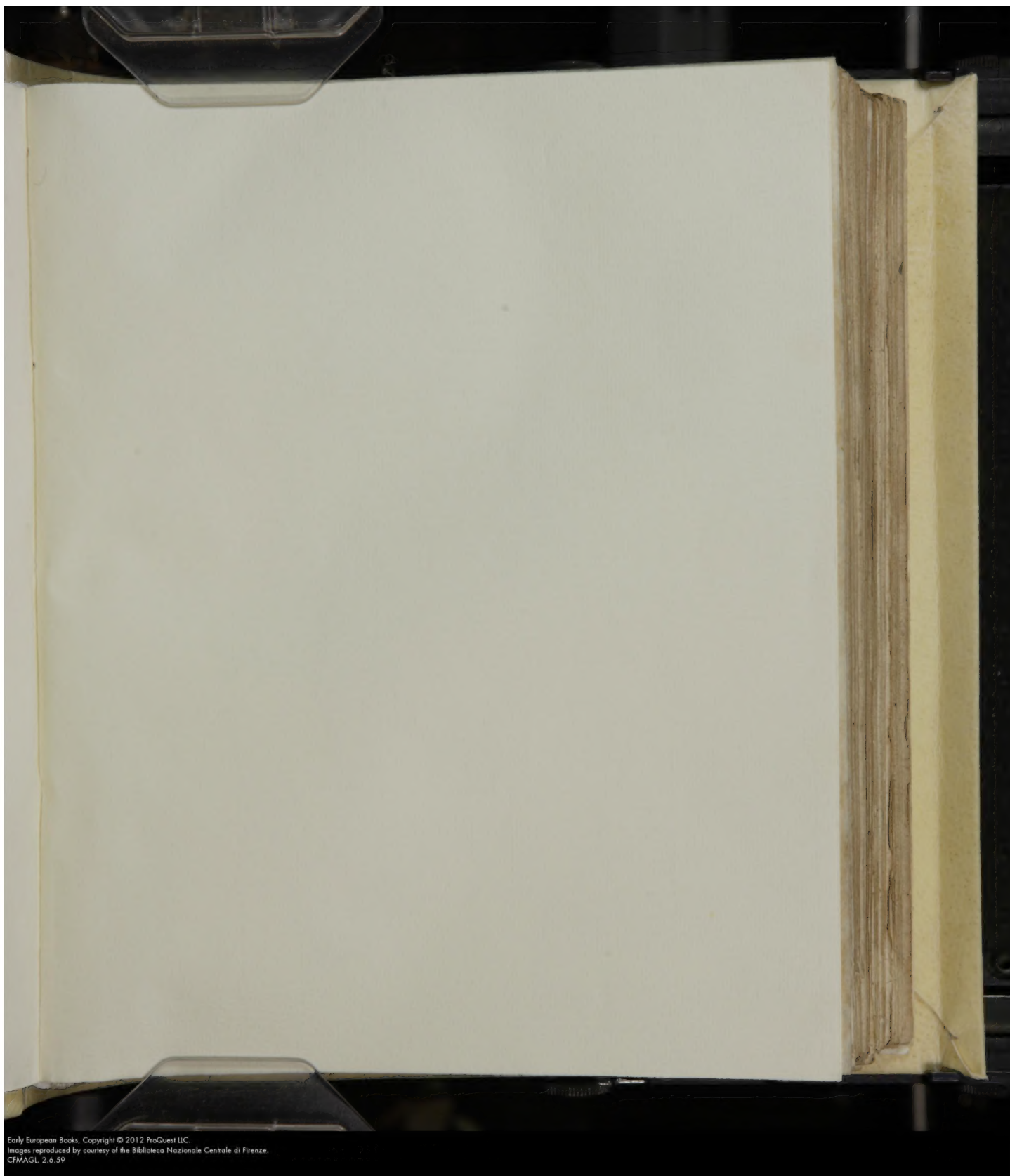


Early European Books, Copyright © 2012 ProQuest LLC.
Images reproduced by courtesy of the Biblioteca Nazionale Centrale di Firenze.
CFMAGL 2.6.59





2.6.59



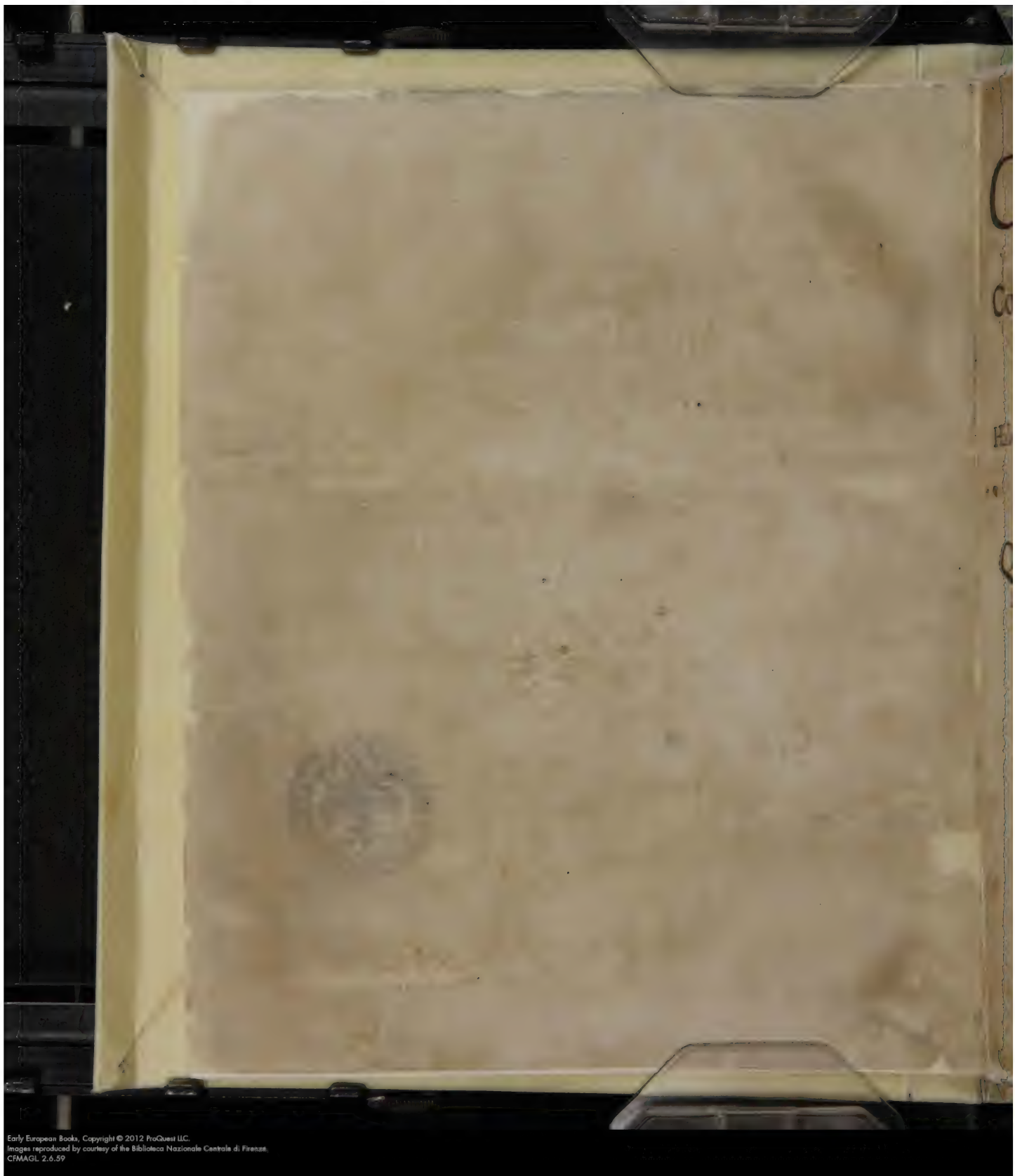






Handwritten text in a cursive script, possibly a title or a list of names, located at the top of the page.

OLDE



OBSERVATIONES
CRIMINALES
P R A C T I C Æ

Congestæ, & in quinque titulos, quos
versâ indicat pagina, speciatim tributæ,

I U S T O *Oldefop*

Hildesheimensi, I. V. D. & in Principatu Halbersta-
diensi Statuum Provincialium Syndico:

Cum

APPENDICE EXEMPLORUM,

Quibus homines multos, torturæ vi
falsa confessos, suppliciisque affectos post-
modum autem innocentes repertos esse, testatum
redditur.



B R E M Æ.

Typis & sumptibus JUSTI & JACOBI KÖHLEROS, Anno 1654.

TITULUS I.

De Iudice, Advocato & Procuratore.

TITULUS II.

De Inquisitione & Accusatione.

TITULUS III.

De Captura & Carcere.

TITULUS IV.

De Indiciis, Tortura & Confessione.

TITULUS V.

De Poenarum Executione & Gratia
delicti.

...c...
Serenissimo Potentissimoque Principi Ac
Domino,

DN. FRIDERICO
WILHELMO, Marchioni Bran-
denburgensi, Sacri Romani Imperii Archi Ca-
merario & Electori, Magdeburgi, Prussiae, Juliae, Cliviae, Mon-
tium, Stetini, Pomeraniae, Cassubiorum, Vandalorum, nec
non in Silesia Crosnae & Carnoviae Duci, Burggravio Nori-
bergenfi, Principi Halberstadii & Mindae, Comiti Marcae
& Ravensburgi, Domino Ravensteinii, &c. Domino meo
Clementissimo.

Sicuti in reliquis facultatibus
omnibus, Serenissime Princeps Elector,
Domine Clementissime, ita etiam in juri-
dica tot exstare videntur, praestantissima
Commentaria, & scripta doctissima, istam facultatem
illustrantia, antiqua & recentia, annuatimque & fer-
me superflue crescentia, ut fortasse nemo plura, imo
potius abundantium resectionem nonnemo sit desi-
deraturus. Unde sane antehac dubitavi, ut & nunc
temporis dubius fui, an etiam mihi, juris Consulto-
rum omnium minimo, arrogantiae, vel vanae gloriolae
vicio

...✱✱✱)c(✱✱✱...
vitio possit verti, si in hac facultate, juridica nimirum, quamvis ejus praxi in foro judiciali nunc viginti septem annos, & quod excurrit, operam dederim, præfens hoc meum opusculum in lucem ediderim. Verum enim vero hunc scrupulum mihi exemerunt, & dubium hoc sustulerunt tot insignes, quos ipse, in variis casuum generibus, toties sum expertus, judiciorum criminalium, tam in liberatione fontum, præsertim opulentiorum, vel primariarum familiarum, quam in oppressione & damnatione innocentum, inferioris plerumq; fortis hominum, reperti defectus, & tot detestanda & horrenda, modi procedendi in causis sanguinum vitia, magnaue earum calamitas, ex hujus jurisprudentiæ partis, non sanè exiguæ, contemptu & negligentia, maximè penes superiores, dependens. Quin & jurisconsulti quidam Clarissimi, quibus hæc mea opella placuit, & ut eam ediderem, & publici juris facerem, sunt hortati. Accedit, quod ex ipsis Doctoribus, & præstantissimis jurisconsultis permultis reperiantur paucissimi, quibus Criminalia, eorumque praxis, & procedendi modus in judiciis rectè cordi & curæ sint: Imo studio, ab ejusmodi causis manus suas abstinent plurimi: tantum abest, ut in iis justitiæ inservire cupiant. Quapropter meum talentum, etiam hanc in partem, quam-

vis

vis exiguum, collocare volui, ipsa justitia monente,
& id valde eflagitante: Quæ quidem ab omnibus
gentibus, maximè vero in Christianorum tribunali-
bus, sacrosancta habenda, & omnino veneranda esset.
Sed prohdolor, quod quilibet vir bonus mihi, & ju-
stitiæ studio ignoscere, & neque temeritatis, neque
arrogantiæ vitio vertere velit, & peto, & spero, ex
plerisque judiciis criminalibus (in civilibus enim an
sit domi, & in quo statu persistat, pro mea tenuitate
quicquam monere, jam non est mei instituti) in exi-
lium jam dudum est ejecta, & in eo in hunc usq; diem
permanet calamitosissima, ut nunc tandem ad Sacræ
Cæsareæ Majestatis, Dominorum Electorum, Du-
cum, Principum, reliquorúmque Statuum Imperii,
suorum Administratorum pedes, sese supplicem qua-
si projiciat, clamitans miserrime, & ardentissimis
precibus, lacrimisque largissimis ex diuturno tali
exilio revocationem & restitutionem petens, instan-
ter sollicitans & urgens. Quam si obtinuerit, bene est,
totique Romano imperio, & Christianæ Reipublicæ
multis modis salutare, & proficuum: Sin minus, nul-
lum certius est cito perituræ argumentum: Quæ
verba non tam mea sunt, aut in meo cerebro nata,
quam præclarissimorum Juris Consultorum & Po-
liticorum, imo ex Divino vaticinio profluentia, Pro-

...✠✠✠)o(✠✠✠...
pter injustitiam enim regna transferuntur de gente
in gentem. Hoc si in genere ita est, multo magis ve-
rum est, in causis tam arduis, inter Rempublicam &
sanguinem hominis intercedentibus. Unde in aprico
est, sicuti nulla Deo optimo Maximo gravior potest
maestari victima, quam homo facinorosus, ita quoque
in illius oculis nihil abominabilius est, quam sub spe-
cie recti damnatio innocentis. Hæc autem (ne illius
omissionis & non raro per cuniculos criminorum
causas agendi, ulcus, brevitatis causâ, ulterius tan-
gam,) quam sit frequens, in multis, nedum plerisque
judiciis criminalibus usitatam procedendi tempesta-
tem consideranti, & juxta eam, quæ jurium humano-
rum candor, divinorumque integritas, & naturalis
ratio dictitant, quorum in hoc exiguo meo tractatu
suis locis passim feci mentionem, ponenti, non erit
obscurum. Si verum est, quod suo tempore conque-
stus fuit Paris de Puteo, Juris Consultus Præclarissi-
mus, quod nimirum majora committantur crimina
& latrocinia in curiis judicum, quam in sylvis latro-
num, illud hodie, ubi omnia ruunt in pejus, multo
magis fieri, est quidem horrendum dictu & auditu,
sed cur dubitem, nulla obstat ratio. Imo credo fir-
miter, & nullatenus dubito, longè plures (id quod
juxta conscientiam, & coram Deo redditurus ratio-
nem

...✱... (✱) ...
criminalia passim mera, & fontibus lacrymarum irri-
ganda, propediem obruet barbaries. Quomodo au-
tem iustitia exulans, revocationem & restitutionem
solicicans, eam obtinere possit, septem potissimum,
aliorum iudicio salvo, requiri arbitror: Scilicet, Pri-
mo, iudicum ita comparatorum constitutio, quales
postulat observatio i. tit. i. huius tractatus, ut nimi-
rum sint viri sani iudicii, religiosi, honesti, docti, a
corruptione alieni, prudentes, mansueti, & omnino
rebus forensibus excercitati. Quibus qualitatibus,
propter rationis identitatem, etiam ut præditi sint,
necesse est, Doctores sive Juris Consulti in Acade-
miis, vel alii, ad quos pro concipiendis sententiis acta
solent transmitti. Cui rei, utilissimo esset adminicu-
lo, si iura criminalia in scholis publicis, sive Acade-
miis, tam practicè, & quoad processum, quam theoreti-
cè, diligentius & accuratius, quam factum fuit hæte-
nus, docerentur, & excercerentur, & nullus, nisi qui
etiam hac in parte juris-prudentiæ specimen edere
posset, ad summos iurium honores admitteretur. Se-
cundo requiritur carcerum subterraneorum, alio-
rumque squalidorum & atrocium qui dicuntur se-
pultura vivorum severa & pœnalis prohibitio &
abrogatio, captivorumque frequens visitatio, &
cura: juxta monita observat. i i. i 2. & i 6, tit. 3.

Ter-

...c...

Tertio , veluti pro Republ. , ita etiam semper,
& vel maxime in innocentiam rei simultanea dili-
gens, ex officio instituta inquisitio : Quarto, legiti-
mæ defensionis permissio, cujuscunq; etiam criminis
quisquam reus arguatur : Quod, ut & antecedens, re-
quisitum tertium, informationem recipiunt ex ob-
servat. 4. & 10. tit. 1. Ad hæc legere quædam sunt in
observ. 2. tit. 4. Quinto torturæ abusus, qui est vel
maximus, sublatio: de qua agitur per totum ferme ti-
tulum 4. Sexto, Superiorum, & causæ meritorum
matura pressaque consideratio, & inprimis modi pro-
cedendi incredula & accurata inspectio, judicumque
iniquorum, officii prætextu non attento, severa pu-
nitio : De quibus observat. 4 i . & 49. tit. 4. & obser-
vat. ultimatit. 5. Septimo tandem, ut nulli detur vel
relinquatur potestas cognoscendi & exsequendi in
causis capitalibus, quæ hodie jurisdictio Criminalis
appellatur, nisi qui ejusmodi juris Consultorum, pro-
ut in primo requisito memini, ad minimum duorum
consilio semper, quando casus criminalis accidit, da-
to iis salario condigno, sit instructus, qui processum
criminalem inchoent, cumq; á capite usq; ad calcem,
ita etiam in specie, in puncto inquisitionis, incarcera-
tionis, indiciorum & torturæ, legaliter & prudenter
regant atque dirigant, etiamsi ipsi semper sententias

**

non

...✿)○(✿...
non concipiant , sed acta ad collegium sapientum
transmittant, cuius rei ratio videre est, in obs. 1. tit. 1.
n. 14. & tit. 4. obs. 1. n. 2. & seqq. Id quod inviola-
bili sanctione publica esset suffulciendum, etiam re-
clamantibus iis, qui hactenus jurisdictione criminali
sunt usi, quibusq; ea in hunc usq; diem competit. Si-
miles enim habendi sunt pueris, cultros, sive alia in-
strumenta ferrea præacuta, pro arbitrio gestantibus.
Mirè vociferantur illi quidem, si ejusmodi instru-
menta sibi eripiantur, attamen susq; deq; habent cir-
cumpecti & providi parentes eorum clamores, &
contra sedulo potius curant caventq;, ne unquam de-
nuo earum rerum, quibus & sibi metipsis, & aliis da-
mnum inferre possent, iis detur tractandarum copia.
Hoc septimum & ultimum requisitum, quam fortas-
se practicu difficile & odiosum, tam summo opere
necessarium erit, ad exulantis justitiæ revocatio-
nem, ejusque administrationem. Quandoquidem
igitur, Serenissime Princeps Elector, Domine Cle-
mentissime, illustrissimæ Celsitudinis vestræ lauda-
bilis animus, & Christiano Principe dignus, ut & in
sacrosanctam & salutarem Justitiam amor, mihi, imo
omnibus bonis perspectus est, atque notus, adeo,
ut nihil in votis magis habeat, quam ut ea sincerè,
& absque studio partium administretur in suis re-
gioni-

ne, cultu, & amore profectum, & non, nisi bo-
no animo luci datum scriptum, clementer accepta-
re, mihi que porro Clementissimi favoris sui auram
aspirare non dedignetur. Meum pro Serenissima
Celsitudine vestra, votum usque erit indefessum &
ardens, ut Deus optimus maximus, pro immensa
sua benignitate, Eandem Ecclesiæ & Reipublicæ
Christianæ omnibúsque tot regionum & provincia-
rum suis subditis fidelissimis, totique Patriæ, so-
spitem & florentem, quàm diutissimè rebus humanis
interesse velit, faxit, jubeat. Scribebam Halber-
stadii 12. Januarii, Anno 1654.

Serenissimæ Celsitudinis vestræ

Subjectissimus & Obsequentis-
simus servitor

JUSTUS Otfop I. V. D.

INDEX



I N D E X
TITULORUM ET OMNIUM
O B S E R V A T I O N U M.

TITULUS PRIMUS pag: 1.
DE IUDICE, ADVOCATO, ET PROCURATORE

Observ. I.



Ro Principe vel Magistratibus Iudices causarum Criminalium constituentibus, culpam, poenitentiam seram ac poenam tam temporalem, quam æternam evitaturis: & de requisitis qualitatibusque Iudicum Iudiciorum Criminalium. pag: 1.

Observ. 2. Pro Principe, nec bona delinquentis confiscanda donec, vel donanda promittat, officialibus sive Iudicibus, ante delicti sufficientem probationem, & legitimè subsecutam condemnationem: Et ne officia habeat venalia. pag: 8.

Observ. 3. Pro Principe ad præcavendam iniquitatem & avaritiam Officialium, ne innocentes reos vexent, suppriment aut condemnent. 12.

Observ. 4. Pro Principe vel Magistratu Advocatos Fisci, vulgò Fiscales constituyente, ut reis etiam non petentibus bonos deputet advocatos, cum explosione iniquarum excusationum imperitorum iudicum. 15.

Observ. 5. Pro Assessoribus sive Consiliariis Iudicum, ne iis iniquæ sententiæ culpa imputetur. 28.

Observ. 6. Pro Iudice ad evitandam suspicionem, 28.

Observ. 7. Ut Index tam in puncto torturæ, quam sententiæ definitivæ utatur Consilio sapientum, & quare. Et quædam notatu digna, pro iis, à quibus Consilium petitur. 29.

Observ. 8. Pro reo accusato vel inquisito, quando Acta ad Consilium sapientum mittenda, rotulantur vel conferuntur. 35.

Observ. 9. Pro Iudice, insidias amicorum rei quando acta ad consilium mittit sapientum, evitatur. 38.

*** 3

Observ.

...§(o)§...
Observ. 10. Contra crassum & periculosum errorem judicum quorundam in delictis atrocioribus sive exceptis imputatis reis Advocatos denegantium. 42.

Observ. 11. Quomodo Advocatus conscientiae & honori cavere debeat. 47

Observ. 12. Ad securitatem Advocati pro accusato vel inquisito patrocinium suscepturo. 52.

Observ. 13. Ut, & quomodo in causa capitali admittatur. 55.

Observ. 14. Alia, ut pro accusato vel inquisito in causa capitali interveniat procurator. 59.

TITVLVS SECVNDVS pag: 61
DE INQUISITIONE ET ACCUSATIONE.

Observatio I.

DE Inquisitione in genere pro Iudice, & ne inquiretin levia. 61.

Observ. 2. Pro Iudice ad cadaver suspectos deducente, & an Iudicium existat, si in ipsorum praesentia sanguinem effundit. 63

Observ. 3. Ad evitandam Inquisitionem, quae quousque ad praxin hodiernam, qua accusatio partis, inquisitionem Iudicis non impedit, obtineat. 66

Observ. 4. Pro marito uxorem adulterii accusaturo ut lucretur dotem. 68.

Observ. 5. Ad annullandum processum ratione inquisitionis, contra universitatem, & pro inquisitore, ad id praecavendum. 68

Observ. 6. Pro militibus ne finito bello propter delicta in eodem perpetrata, criminaliter inquirentur vel accusentur. 71.

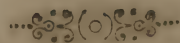
Observ. 7. Pro Iudice, inquirente in casu homicidii, de inspectione vulneris & ejus lethaliitate probanda. 72

Observ. 8. De Inquisitione inepta, quod nullum operetur effectum & pro Iudice, deficientibus legitimis indiciis, in aliquem de crimine atroci suspectum inquisituro, & an sola conscientia & scientia Principis ad procedendum sufficiat. 76

Observ. 9

- Observ. 9. Pro Inquisitoribus & Actuário circa examinationem
testium, & quomodo testium dicta sint scribenda. 81.
- Observ. 10. Pro Inquisitoribus vel Accusatore in crimine assas-
sinii, & quomodo super eo articuli sint formandi. 83
- Observ. 11. Pro Iudice inquirente, subjuncta aliqua pro reo inqui-
sito, & an denunciatores possint esse testes. 86.
- Observ. 12. Pro Iudice ut celeriter inquireat ad evitandum subor-
nationem. 87
- Observ. 13. Pro Iudice seculari, ut sine impedimento Ecclesiasti-
ci in concubinatum vel stuprum inquirere & procedere possit. 88
- Observ. 14. Pro Iudice in crimine, quod dicitur manifestum sive
notorium procedente: Et quomodo probetur delictum esse
notorium. 90.
- Observ. 15. Pro reo, contra quem super qualitate notorii testes
recipiuntur, ut scire possit, an sint subornati. 96.
- Observ. 16. Ne inquireat Iudex per incantationes & sortilegia. 98
- Observ. 17. Pro Iudice inquirente in crimine furti, ne inquisitio
corruat, & pro Advocato inquisiti, si eam Iudex neglexit. 99
- Observ. 18. Pro Iudice ad evitandas nullitates in auxiliares
inquirente, & pro inquisito sive accusato, si ea sit neglecta. 100.
- Observ. 19. Pro Iudice ad denunciationem inquirente, ut evitet
Syndicatum, nullitatem & fraudes inquisiti. 103.
- Observ. 20. Pro accusatore aliquem de crimine falsi accusa-
turo. 105
- Observ. 21. Pro eo, qui metuit accusari, vel inquire, ut inquisitio-
nem & accusationem evitet. 106
- Observ. 22. Pro inquisito, ut absolvatur, vel saltem ne ordinaria
pœná, sed mitius, puniatur. 107
- Observ. 23. Pro accusatore ne succumbat, & an locus & tempus in
accusatione & inquisitione assignari debeat. 109
- Observ. 24. Pro Iudice contra cautelam, sive potius corruptelam
delinquentis, ne per inquisitionem & examinationem testium
delictum probetur, ad absolutionem suam afficere annitentis. 111

Observ.



- Observ. 25. Pro teste contra malitiam inquisitoris. 112
Observ. 26. Ad sciendum furem ex instrumento in loco commissi
furti relicto. 114
Observ. 27. Judici inquirenti indicia, alioquin repertu difficili-
ma, suppeditans. 114
Observ. 28. Pro Accusato, ut Judex sine alia instantia, & in sen-
tentiâ rei accusati absolutoria rectè condemnare possit accusa-
torem, denunciato rem vel delatorem calumniantem: Et ut sine
longo sufflamine litis damna & expensæ refarciantur. 115
Observ. 29. Ne hæredes occisi, possint homicidam homicidii ac-
cusare. 118
Observ. 30. Pro Clericis ob fractam pacem acturis, ne irregula-
res fiant, honore & loco priventur. 119
Observ. 31. Pro Aulicis, aliisque Principis officialibus, qui me-
tuunt, propter canum aulicorum calumnias, aliquando inquiri
vel accusari. 119
Observ. 32. Pro judice, quando de autore alicujus perpetrati de-
licti planè nihil constat, ne per indicia quidem ad inquirendum,
ut eum nihilominus possit reperire. 121
Observ. 33. Pro accusato vel inquisito notanda, in casu præceden-
tis spoli. 123
Observ. 34. Pro judice contra minorem procedente, ne evitet nul-
litatem & pro Advocato minoris, si ille hanc neglexerit. 124
Observ. 35. Quomodo diffamans in judicio L. diffamari, contra
se instituto, à comparandi necessitate liberetur, & id cessare faciat.
Et contraria pro diffamato. 126
Observ. 36. Pro Accusatore, qui probationis plenitudini diffidit.
127
Observ. 37. Pro Accusatore, quomodo cautè libellum concipiat,
ut & pro accusato, quomodo cautè ad eum respondeat. 128
Observ. 38. Qua pulchra & jucunda quædam exempla & modi
crimina investigandi & manifestandi recensentur: Ut & quædam
ad cognoscendam innocentiam. 132

TITU-

DE CAPTURA ET CARCERE.

Observatio I.

Pro Iudice ad capturam procedente, & de indiciis ad eam necessariis. 142

Observ. 2. Pro Iudice sive Officiali in aliquo casu, si Carceratus evadat. 145

Observ. 3. Pro Iudice, qui aliquem injustè in carcerem coniecit, ne de Syndicatu vel injuriarum teneatur & pro taliter incarcerato ad illud præcavendum. 146

Observ. 4. Pro Carcerato, qui accusatur de delicto pœnam, corporis afflictivam inferente, ut dato fidejussore è carcere liberetur, & quinam sine fidejussione liberationem possint impetrare? 149

Observ. 5. Pro Iudice fidejussores recipiente, ad paratiorem contra eos excusationem. 154

Observ. 6. Pro securitate Iudicis fidejussores accipientis. 154

Observ. 7. Alia pro Iudice, cui dantur fidejussores ad relaxandum carceratum. 155

Observ. 8. Pro Accusatore, seu Fiscali, ubi videt accusatum vel inquisitum fidejussoribus relaxatum iri. 158

Observ. 9. Pro Iudice, ne liberetur fidejussor, quando reus propter aliam causam, quàm pro qua Fidejussor datus est, venit condemnandus. 159

Observ. 10. Ut carceratus sibi ab insidiis malevoli Iudicis, qui nulliter processum instituit, bene caveat. 159

Observ. 11. Ut Iudex habeat rationem qualitatis carceris, pro ratione delicti & personarum, & ne cum aliquo colloqui possint criminosi ad delicta pallianda, ubi etiam de Sacerdotum illicita reorum instructione. 160

Observ. 12. Pro custode carceris, ut sit tutus, si aliquis captivorum moriatur. 163

Observ. 13.

- Observ. 13. Pro reo ad evitandam capturam & carcerem. 165
 Observ. 14. Pro fidejussore rei sistendi. 166
 Observ. 15. Ut delinquentes facilius capiantur, nec in fugam se
 conjicere possint. 167
 Observ. 16. Pro Iudicibus, ut diligentem habeant curam captivo-
 rum, ne in poenam l. fin. C. de Custod. reor. incidant, & animæ sa-
 lutem negligant. 168
 Observ. 17. Pro iudice seculari delinquentem ab Ecclesia extra-
 hente. 168
 Observ. 18. Pro reo & fidejussore, ne, propter fugam è loco carce-
 ris, teneantur. 173
 Observ. 19. Qua carceratus reus ante sententiam definitivam,
 etiam sine dato fidejussore relaxatur, 173
 Observ. 20. Alia pro fidejussore relaxati, qui post relaxationem
 aufugit. 176
 Observ. 21. Pro iudice contra captivos, morbos simulantes, quo-
 modo ipsorum simulationes & fraudes deprehendere & cogno-
 scere possit. 177
 Observ. 22. Pro iudice, ut in capto reo simulationem morbi cum
 defectu animi, & sensus amissione, veluti syncopem, apoplexiam,
 epilepsiam, ecstasim, & alios cognoscere possit. 183
 Observ. 23. Pro iudice, quomodo cognoscere possit Furoris sive
 insanix simulationem in incarcerato. 186
 Observ. 24. Quomodo Iudex captivi ulcera, an medicamentis pro-
 curata, aut efficta, an vera sint, facile cognoscere possit. 193
 Observ. 25. Quomodo Iudex doloris simulationem cognoscere
 possit. 195
 Observ. 26. Pro Commissario, ad carceris inspectionem deputa-
 to, qui commodè & honestè intrare nequit, ut nihilominus de
 ejus qualitate certus esse possit. 198
 Observ. 27. Pro iudice ad delinquentes sibi manifestandos & si-
 mul vagabundos, qui nusquam reperiri possunt, facile capiendos. 199
 Observ. 28. Quomodo & qualem accusatus vel inquisitus, extra
 carce-

carcerem constitutus, saluum conductum impetrare debeat, ut
eò securè & sine periculo uti possit? 201

TITULUS QUARTUS pag: 211
DE INDICIIS, TORTURA ET
CONFESSIONE.

Observatio I.

DE origine, fallacitate & horribilitate torturæ, & de arbitrio ju-
dicis circa indicia, quale esse debeat, quomodo sint probanda
indicia? Et quòd in delictis parvis vel non capitaliter punien-
dis, tortura non habeat locum. 211

Observ. 2. De necessitate communicationis judiciorum, & nulli-
tate confessionis absque ea, vel aliter illegitimè extortæ. 223

Observ. 3. De crimine veneficii, & an contenti, se veneno necas-
se, sit credendum; item, an mulieri dicenti filium suum esse ad-
ulterinum? 234

Observ. 4. In confrontatione testis & rei observanda. 237

Observ. 5. Ne transactio super delicto faciat indicium ad tortu-
ram. 237

Observ. 6. Ad sciendum criminofum, si nec per tormenta veritas
elici potest. 239

Observ. 7. Ne inquisitus vel accusatus torqueantur. 241

Observ. 8. Ne quis torqueatur propter fugam. 243

Observ. 9. Ad evitandum errorem per sortilegia torquendi. 247

Observ. 10. Pro judice in tormentis interrogante, & ne examen
committat indoctis. 248

Observ. 11. Pro Actuario, ne scribat sponte Reum confessum, pro-
pter periculum falsitatis. 249

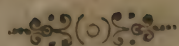
Observ. 12. De fraudibus Carnificum circa indicia & torturam,
iisque advertendis & evitandis. 251

Observ. 13. Ne probationi per aquam frigidam credatur, & si quæ-
piam ex ea, sine aliis sufficientibus indicis, adhibitis tormentis,
expressa est, ut talis confessio annulletur. 254

*** 2

Observ. 14.

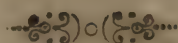
- Observ. 14. Contra insignem errorem, lacrymas coram Iudice vel tormentis retinendi, signum esse veneficarum, & indicium ad torturam, nec non maculas sive stigmata in corporibus inquisitarum inventæ. 256
- Observ. 15. Contra incantationes, quibus delinquentes adversus tormenta utuntur, nec non de uno & altero eruendæ confessionis modo illicito. 260
- Observ. 16. Contra communem iudicum errorem, arbitrio indiciorum & torturæ in criminibus occultis vel exceptis pessimè abutentium. 264
- Observ. 17. Ne quis possit torqueri, etiamsi existent indicia. 272
- Observ. 18. Pro iudice, ne confessionem eruat promissione impunitatis, minis, terrore vel similibus, & ita eam reddat nullam. 275
- Observ. 19. Quando Accusatus in casu homicidii, necessariam allegans defensionem, eam autem non probans, pœnâ ordinariâ non possit plecti, neque ad torturam condemnari. 279
- Observ. 20. Quomodo reus in crimine furti à tortura & ab ordinaria pœna possit liberari? 283
- Observ. 21. Ut extrajudicialiter delictum confessus evadat torturam & pro alio metuente. 284
- Observ. 22. Ne iudex confessioni, in tortura factæ, propter fragilitatis periculum etiam sæpius ratificatæ, credat, nisi per signa à reo sit declarata & verificata. 285
- Observ. 23. Ne torquendus appellare possit, quæ tamen improbatur. 287
- Observ. 24. Pro iudice, ad torturam procedente, & ne insimulari possit, modum in torquendo excessisse, ac proinde tutus sit à pœna Syndicatus. 289
- Observ. 25. Pro iudice, qui aliquem injustè tormentis subiecit, ne possit conveniri super Syndicatu: Et pro rei Advocato, ut ejusmodi iudicis effugium impediat. 292
- Observ. 26. Ne confessus in tortura instruatnr ad revocationem confessionis. 294
- Obser. 27



- Observ. 27. Ne torqueatur, apud quem res furtiva reperta est. 295
Observ. 28. Pro reo, testem de delicto nocturno deponentem, falso asseruisse convicturo. 296
Observ. 29. Pro iudice super nominandis complicibus vel novis criminibus torquente, ne syndicatus reatum incurrat. 297
Observ. 30. Pro iudice & iudicii Notario ad variationem & trepidationem testis vel rei. 300
Observ. 31. Ne interroget iudex, in tortura de aliis delictis, quorum non exstant indicia, cum de iis facta confessio sit invalida. 302
Observ. 32. Reum à tortura liberandi, etiam si contra eum exstant indicia. 304
Observ. 33. Contra errorem imperitorum iudicum circa probationem famæ, ne faciat indicium ad torturam. 305
Observ. 34. Ad cognoscendam rasuram in crimine falsi. 310
Observ. 35. Contra communem iudicum errorem, ne etiam in iis casibus, in quibus de sociis & complicibus interrogare licet, nominatio socii criminis contra socium faciat indicium ad torturam. 311
Observ. 36. Pro excipiente contra socium criminis. 313
Observ. 37. Pro Fiscali, quando reus qualitate est confessus. 313
Observ. 38. Pro reo contra accusatorem, in casu testis unici, qui dicitur omni exceptione major, an & quibus qualitatibus conjunctis faciat indicium ad torturam? 314
Observ. 39. Pro iudice ne utatur instrumentis insolitis, vel non consueto genere tormentorum: Et pro Advocato, ad rei liberationem, quando iudex fecit contrarium. 322
Observ. 40. Ad excusandum officialem vel ejus superiorem, qui sine sufficientibus indiciis reum questioni subjecit, vel modum in torquendo excessit, ne teneatur de Syndicatu, quæ tamen valde improbat. 326
Observ. 41. In crimine veneficii, ne consueta innocentie præsumptione ex ejusdem cibi commestione existens, iudex decipiatur. 329
Observ. 42. Ut à muto possit haberi confessio. 330

*** 3

Observ. 43



- Observ. 43. Quando propter unum idemque delictum, quidam in Carcere detinentur, quidam aufugerunt, vel contumaciter absunt; ut testium subornatio evitetur. 332
- Observ. 44. Quomodo iudex sine novis indiciis torturam possit repetere, ne ex capite nullitatis impugnetur, quæ non usque quaque approbatur. 332
- Observ. 45. Ad eliciendam confessionem, quam quis alioquin difficulter, aut planè non potest à reo consequi. 334
- Observ. 46. Pro defendendo minore, qui in iudicio est confessus delictum. 337
- Observ. 47. Pro iudice circa inspectionem cadaveris ejusque vulnerum, & pro Advocato rei, quando eam iudex intermisit: Quæ cadaveris inspectio est etiam necessaria in casu homicidii, facti per venenum. 337
- Observ. 48. Pro Principe ejusque Consiliariis aliisque iudicibus superioribus, ne immanitate, vel ignorantia, vel technis iudicum inferiorum reos torquentium decipiantur, innocentesque impunè in tortura vel carcere diutino occidantur. 341

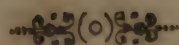
TITULUS QUINTUS

pag. 348

DE POENARUM EXSECUTIONE, ET GRATIA DELICTI.

Observ. I.

- D**e appellationibus in Criminalibus, nec non nullitatis quærela, & an per hanc suspendatur executio. 348
- Observ. 2. De impetrenda gratia quædam in genere, & de clementia severitate temperanda. 362
- Observ. 3. An filius capitaliter delinquens, à patre iudici oblatus, & vice versa evadat pœnam mortis. 364
- Observ. 4. Ut ad mortem condemnatus liberetur. 365
- Observ. 5. Ad liberandum aliquem vel pœnam saltem minuendam & differendam executionem. 366
- Observ. 6.



- Observ. 6. Ad differendam executionem. 369
- Observ. 7. Ut alicui mitior imponatur pœna. 371
- Observ. 8. Pro iudice, ut videat, ne criminofum confeffum vel convictum confanguinei vel amici ad carceres accedentes veneno interimant, vel ne ipfe fibi manum inferat, atque ita executione eximatur. 373
- Observ. 9. Alia ad differendam executionem & gratiam delicti impetrandam: Et alia pro iudice fententiam ad mortem concipiente. 375
- Observ. 10. Pro reo in pœnam pecuniariam fortè condemnando in delicto, quo propter defectum pecuniæ pœna corporalis eft inferenda, ut evitet carceres. 380
- Observ. 11. Pro bonis ficalibus augendis, & contraria, ne bona iure hæreditatis ad delinquentem ventura veniant in publicationem. 381
- Observ. 12. Pro timente, ut fortè bona fua aliquando applicentur fifco. 384
- Observ. 13. Ne propter avaritiam Officialium reis delatis inferatur injuria, & quædam aliæ obfervationes remiffivè pro impetranda gratia vel pœnæ mitigatione. 386
- Observ. 14. Pro delinquirente ad impetrandam gratiam criminis. 388
- Observ. 15. Pro delinquirente, ut impetratâ gratiâ fine periculo uti poffit. 389
- Observ. 16. Ne quis veniæ petitione cenfeatur delictum fateri. 391
- Observ. 17. Ad pœnæ mitigationem obtinendam. 392
- Observ. 18. Pro iudice, ne in defectum pœnæ pecuniariæ delinquens corporis afflictivam evitet, & fic remaneat impunitus. 393
- Observ. 19. Pro magiftratu vel iudice, ne feftinet inquirere, damnare & fupplicio afficere quenquam, ex fola ratione meri imperii confervandi, & actum ejus exercendi. 394
- Observ. 20. De differenda executione damnati, fidei falfificæ & Chriftianæ doctrinæ ignari, donec de ea fit inſtructus & ad Deum converfus. 398

Observ. 21.

- (C) (C)
- Observ. 21. Ut plena impetretur gratia & ad omnia extensa. 400
 Observ. 22. Ad differendam sententiam ejusq; executionem. 401
 Observ. 23. Pro judice, qui ex causa minuit pœnam ordinariam, à
 jure impositam. 402
 Observ. 24. Ad excusandum furem aut liberandum, ut & contra-
 ria pro judice, ne justitia eludatur. 405
 Observ. 25. Ut vulnerans non teneatur de morte, sed de vulnere
 tantum, & ita non ordinariâ pœnâ homicidii, sed extraordinariâ
 plectatur. 408
 Observ. 26. Pro delinquente ne mortis supplicio afficiatur &
 pro judice contra istam putativam Cautelam. 408
 Observ. 27. Tum pro eo, qui vel in Deum, vel hominem verba
 dixisse injuriosa accusatur, ut pœnam evitet, vel mitius saltem
 puniatur. 409
 Observ. 28. In casu mandati homicidii vel alterius delicti, quo-
 modo mandans à pœna ordinaria liberetur. 410
 Observ. 29. Pro judice, ut possit delinquentem, qui nulliter gra-
 tiam impetravit, facta testaque fide capere & punire. 412
 Observ. 30. Pro judice in executione observanda, & alia pro su-
 perioribus judicibus, ne ab inferioribus sive commissariis cum
 reorum injuria decipiantur. 412

Appendix Exemplorum, nonnullorum hominum, qui injustè tor-
 ti, dolori cedentes delicta, quæ non patravérant, de se confessi,
 ultimo supplicio affecti, postea autem innocentes sunt re-
 perti. 417

TITVLVS

I

TITVLVS PRIMVS.
DE JUDICE, ADVOCATO ET
PROCURATORE.

OBSERVATIO I.

Pro Principe vel Magistratibus, iudices causarum criminalium constitutibus, culpam, poenitentiam seram, ac poenam tam temporalem, quam aeternam evitaturis: Et de requisitu & qualitatibus iudicum iudiciorum criminalium.

Merum Imperium sive potestatem cognoscendi & animadvertendi in facinorosos, tanti in antiqua Re-
pub. Romana habitam fuisse, ut nunquam jure ma-
gistratus in quenquam translata sit, sed penes sum-
mam potestatem seu Majestatem in solidum sem-
per resederit, testatur Livius, & videre est in l. 2.
ff. d. orig. jur. § 14. 16. 18. & 23. Initio Reipub. Romanae Reges
causarum capitalium cognitiones exercuerunt: Ejectis illis, Con-
sules: Postea lege à Publicola lata, ne cui in caput civis Romani
injustu Populi animadvertendi jus esset, Populus Romanus, qui
ad hoc, quoties postulabat necessitas, Quæstores constituebat, qui
appellabantur Quæstores Parricidij. Tandem jus poenas irro-
gandi & delicta publica coercendi competiit Dictatoribus, quos
penes erat summa & regia potestas. Translato deinde ad Ger-
manos Imperio, ipsa regalia communicari, ac Germaniæ Princi-
pibus, non jure magistratus, sed jure superioritatis, perpetuo ac
hæreditario, cum nomine ac dignitate Ducum, Marchionum, Co-
mitum &c. concedi cœperunt: Unde jura, quæ dicuntur territo-
rialia, die Landes Obrigkeit/sonderbare Hoheit/ vnd Oberbohmessigkeit:
Postea ad liberas, immediatas & alias Imperii civitates potestas
gladii

gladii devenit, qua nunc temporis quoque notoriè utuntur. Con-
 4 ferantur autem priora secula cum hisce nostris temporibus & pa-
 lam erit, quomodo, pro dolor, celsitudo judiciorum criminalium
 viluerit & defecerit, in tantum, ut vix, imo ne vix quidem, umbra
 antiquitatis hodie supersit. Quod vero propterea non dixerim,
 ac si Comites, Barones, Civitates, Consiliariorum sive Senatorum
 doctorum, juxta ac expertorum judicio & consilio valentes, ut sibi
 merum Imperium usurpent, sint indigni censendi: minime gen-
 5 tium: Sed ex hac ratione: Quia hodie, qui honorum titulis præ-
 fulgent, nobilitate & dignitate sunt conspicui, sibi dedecori du-
 cunt, judicio publico præesse, vel ut ipsi causas criminales deter-
 minent ac sententias ferant: De quo videre est *Constit. Crim. art. 1.*
 Und dieweil sich eine zeit hero an eñlichen orten eñliche vom Adel vnd an-
 dere/ denen solch Gerichte eigener Person Amptshaben / vnd sonst zu
 besitzten gebühret/ sich bey solchen Gerichten zu sitzen geweigert/ vnd ihres
 Standes halben geschewet/ dadurch dann das Wbel mehrmahls ist
 6 vngestraft blieben/ id quod, nulla firma ratione, ortum traxit ab
 Ecclesiasticis ad gladii potestatem labefactandam, & imperium
 subvertendum, prout post alios legere est apud

Godelm. lib. 3. d. mag. & venef. cap. 1. n. 10. & seqq.

Unde non tantum sceleratis & facinorosis hominibus asylum in
 Ecclesia dederunt, sed etiam tam personas, quam loca Ecclesia-
 stica, à cognitione causarum criminalium plane, imo sub pœnâ
 anathematis exemerunt.

c. cum Ecclesia. d. immunit. Eccles. Godelm. dist. loc.

Cum tamen tantum absit, ut judicio criminali præsidere honori
 & nobilitati quicquam detrahat, ut potius eam adaugeat: Veluti
 porro in *dist. art.* Dieweil ihnen solch Gerichtbesitzung an ihrer Acht-
 barkeit oder Standt ganz kein Nachtheil gebehren sol noch kan: Son-
 dern mehr zu forderung der Gerechtigkeit / Straff der Boschaffigen
 vnd denselben vom Adel vnd Emptern zu Ehren reicher vnd dienet. Nec
 etiam ipso Principe ulla sit cognitio dignior, quam quæ est de ca-
 pite, de famâ, de fortunis omnibus. *Bod. de Repub. lib. 4. cap. 6. pag. 458.*

7 Exinde evenit, ut simplices idiote & plebei

Godelm.

*Godelm. dict. loc. n. 14. Carpzov: in tract: crim. part. 3.
quaest. 103. n. 2.*

Præfecti parum docti, quæsturæ tamen artem, quæ sola in conferendis ejusmodi officiis in aulis respicitur plerumque, probe calientes de quibus specimen aliquod refertur *infr. obs: 3. n. 7. & seq: hoc tit:* vel alii, opinione quidem eruditionis inflati, sed imperitissimi, immoderato justitiæ Zelo ardentes, vel affectibus non moderatæ lenitatis, sed levitatis effœminatæ, vel aliis sibi metipsis etiam incognitis fluctuantes,

*Vintur. d: Valens. in parthen. litigios. lib. 2. cap. 12. n. 18.
pag: 583.*

& jura vix extremis labris gustata tanquam regulam Lesbiam, ad quemvis in scitiæ casum applicantes, veluti ferrum acutum in puerorum manus intrudendo

Balthf. Conr. Zahn d. jur. municip. cap: 6. n. 18.

causis sanguinis præficiantur ut plurimum: Nedum rustici interdum, tam ex avaritia à Nobilibus sacrosanctæ justitiæ nummum, ut & condignis & eruditis Assessoribus anteponentibus, quam ex jam dicto fastu, tanto Judiciorum culmini in suis villis & pagis præponantur: Susque deque habito, quod in judice (præsertim in causis tam arduis) requirantur duo sales, scientiæ nimirum & conscientiæ, qui si desint, mens ejus sit diabolica & insipida:

Barbas. in cap. Quoniam 4. in aliis, ut lit. non contest.

Quem refert Neviz. in Sylv. nupt. lib. 5. n. 90. Bald:

in l. 2. C. d. sent. ex brev. recitan. Menoch. lib. 2. arb.

jud: casu 339. n. 1. Cacherau decis: 1. n. 34. Marant.

disp. 1. n. 17. Zanger. de tortur. cap: 4. n. 24.

Quod mentes mortalium ad amorem & odium mirifice sint proclives, usque adeo, ut quicquid primum sive boni, sive mali fama ad aures eorum pertulerit, ad eandem ita sese componant, ut aut cum odio, aut amore prorsus decernant. *Balthasar Castilio de curiali. sive Aulic. lib. 1. pag: 38.* Et quod huic innato malo, non nisi scientia, & conscientia (nimirum non ex proprio sinu vel pectore, sed ex conscientia legis, idest, actorum & probatorum profecta, & secundum tramites juris regulata.

A 2

Bald.

Bald: in l. 1. Col. 5. C. si plus una Sententia. Hieron.

Magon: decis: Lucens. 39. n. 18. & ab eoribidem citari:)

8 ullum sit remedium. Et porro hinc Reip. duo infliguntur vul-
nera periculosissima & insanabilia: Quorum alterum est innocen-
tes in vincula detrudere, quæstionibus temerè subijcere & imme-
ritis poenis afficere: Alterum, criminum verè reos diuturna & frau-
dulenta mora, subdolaque elusione justæ condemnationi exime-
re & absolvere: De quibus querela est in præmio *Const. Carol. Crim.*
Nach dem durch vnser vnd des heiligen Reichs Churfürsten/ Fürsten/
vnd andere Stände statlich an vns gelangt/ wie im Römischen Reich
Teutscher Nation/ altem gebrauch vnd herkommen nach/ die meisten
Peinlichen Gerichte mit Personen/ die vnser Kaysers Rechte nicht
gelehret/ erfahren oder Übung haben/ besetzt werden/ vnd daß aus dem
selben an vielen Orten oftmahls wider Recht vnd gute vernunft gehan-
delt/ vnd entweder die Unschuldige gepeiniget vnd getödtet/ oder aber
die Schuldige durch vnerdenliche/ gefährliche vnd verlängerliche Han-
delung den peinlichen Klägern/ vnd gemeinem Ruch zu grossem Nach-
theil gefristet/ weggeschoben vnd erlediget werden/ quo pertinet etiam
artic. 150. const. crim. Carpzov. supra dict. loc. n. 1.

Utrumque est abominabile apud Deum

Proverb: 17. v. 7. Albert Gandin. tract. de malef. tit. d. re-
ceptatoribus n. 11. Cothm. vol. 3. resp: 29. n. 273.

9 Nullum sane certius est cito peritura Civitatis argumentum. Be-
din: de Repub: Supr: dict. loc. Causæ magnæ & arduæ, præsertim
criminales magnos, eruditos, expertos, & sapientes requirunt
judices,

l. non distinguemus. §. de liberali ff. de recept: qui arb. re-

cep: l. 2. c. d. Pedan: Indic: l. fin. c. d. off. præsec. Augustal.

l. penult: & ult: c. ubi causa status Bald. Conf: 247. vol.

5. Angel. Conf: 199. n. 1. Paul. Castrens: conf: 203. n. 3.

in fin: Cothm: vol: 3. resp: 15. n. 67.

Quapropter Principes vel Magistratus, potestatem judicia crimi-
nalia constituendi, vel à Cæsarea Majestate, vel suo jure haben-
tes more majorum, omnibus viribus adnitantur, ut tribunali cau-
sarum

farum capitalium, habito delectu, præficientur viri sani iudicii, religiosi, honesti, docti, integræ opinionis, prudentes, mansueti & rebus forensibus exercitati:

Roland a Val. vol: 3. conf: 12. n. 99. Gilhaus: in Arb: crim:

cap. 3. part: 2. de accusat. n. 22.

ne quid vel imperitè & improvidè, vel malignè & crudeliter agatur. Sic illis in Extremo Dei Iudicio gloriosum juxta ac conscientia lætum erit, ut quilibet eorum audacter dicere possit: Hunc ego à te gladium pro justitiæ tutela accepi, hunc tibi nullius temere tui sanguinis reum purum in fontemque reddo.

Hug. Grot: in præf: tract: de jure bell. & pac.

Non solum Judex vel Assessor, si jusaliter sit dictum quam oportuit, propter negligentiam vel imperitiam tenebitur, 18

l. de his in fin: C. d. cust. reor. dict art. 1. const. crim.

Sed etiam ij, qui ejusmodi imperitorum & socordium hominum operâ, in negotiis tam arduis sunt usi, pro ratione commissi: dict: art. 1. ubi hæc quoque inseruntur: *Deßen also alle Obriateu so Peinlich Bericht haben / hiemit ernstlich gewarnt seyn sollen.* Exinde non excusabuntur Principes siue Magistratus, si dicant se ignorasse, quemadmodum non est proba excusatio Pastoris, si lupus oves comedit, & pastor nescit.

C. quamvis de reg: jur. Heig: lib: 1. quest. 39. n. 16. pag:

486. Valens: Winter: in parth: litigios. lib. 1. cap. 14.

n. 2.

Considera ex omni populo viros fortes, timentes Deum, viros veridicos, odio habentes avaritiam, & præfice illis Principes. *Exodi 18. vs. 21.* Quod consilii dedit Jethro Genero suo Mose in causis non magni momenti: Longè itaque maxima est ratio, ut hoc fiat in hisce causis arduis. Cui conveniunt, quæ Regi Nicocli dixit Isocrates, relata

ab Hieron. Cagnol. in tract. de rect: Princip: Instit. n. 115.

Ad obeunda ministeria malo viro non utaris: Quæ enim ille deliquerit, eorum in te transferetur culpa: Et rursus: Negotiis, quæ perte non geruntur, viros ejusmodi præfice, tanquam omnium quæ 12

A 3

illi

illi commiserint, imputanda sit tibi culpa. Princeps enim non modo in se ipso sanctimoniam exhibebit, verum in officialibus suis eandem quoque requirere, haudquaquam ignoraturus, non tantum ab omni vitiorum contagione sibi abstinendum, sed etiam alienam culpam præstandam esse: Quæ tamen propria dici potest, cum eligendo aut constituendo magistratus, à principio peccaverit. *Hactenus Cagnolus.* Huc refer gravem illam & religiosam adhortationem, omnem temporalem infelicitatem & gehennam minantem principibus, ejusmodi sive malorum & affectibus obnoxiorum, sive indoctorum & imperitorum judicum culpam, modo jam dicto in se recipientibus.

Roland. à. Vall. vol. 3. conf. 12. n. 98. 99.

Quibus die illo novissimo, in extremo Dei judicio satius & salutarius foret omni potestate cognoscendi & exequendi in causis criminalibus prorsus caruisse, quod etiam, sed sero & inani voto, tunc optabunt vel maximè.

Unde sapientia ipsa hortatur & ita alloquitur Reges & Principes hujus mundi: A Domino VOBIS (vobis, vobis, inquit, non officialibus vestris suam pœnam, nihilominus non evitatutis:) dominatio data est, & potestas ab altissimo, qui in opera inquireret VESTRA & consilia pericrutabitur. Horribiliter superveniet VOBIS & repente, quoniam judicium in PROCERES severissimum exercebitur. Infimi homines digni sunt misericordia: in POTENTES vero inquireretur acriter. *Sapient. 6. vs. 4. 6. & 7.* In Principis potestate est, boni sint Magistratus, nec ne: Quicquid ab his peccatur, illi solet, & non sine ratione potest imputari:

Amise. in polis. lib. 2. cap. 5. pag. mihi 555.

Unde aut perniciose & graviter errant, aut egregie & turpiter adulantur, qui Principis, qualis qualis etiam sit, probitatem, pietatem, & justitiæ amorem jactitant, si officiales, etiam ipso ignorante (vincibiliter tamen) sunt iniqui. Princeps est Tyrannus, cujus officiales & ministri Tyrannidem exercent. Sed dixerit quispiam, quid est, ut hinc fiat specialis observatio, cum prædicta sint notissima, cuivis obviam & ex parte expressa constitutione criminali

nali ante dicti articuli primi nitantur? Fateor, sunt enim vel debebant potius, ut superiori, ita cuiusvis iudici maleficiorum esse planissime cognita: Verum (Experientia teste) tanta plurimis hoc nostro tempore irrepsit segnitie & negligentia, imo contemptus iurium criminalium, etiam ipsius Constitutionis Criminalis Caroli & Imperii quæ tamen rerum magis pondere, quam ampla verborum disceptatione constat, & propterea est brevissima, ac porro tanta ruditas, ut si ad tempus sinantur cum captis delinquentibus sine interpellatione amicorum vel Advocatorum, agere, propter hallucinationes & commissas nullitates, præsertim in puncto inquisitionis, indiciorum & torturæ, sæpe ex parte unum periculum condemnandi innocentes, tum ad torturam, tum ad extremum supplicium evitare nequeant, vel ex parte altera facili negotio rei, etiam si fontes essent, Advocati consilio & solertia iure possint liberari: Id palam fiet ei, qui hunc tractatum perlegerit. Et quotus quisque est, qui in iudicio præ oculis vel non pro forma sæpe ad manus habeat dictas Imperij constitutiones, prout id ipsum mandatur in *art. 83*. Qui modus alioquin pro iustitiæ & conscientiæ conservatione est tutissimus.

Godefr. tract. d. mag. & venef. lib. 3. cap. 1. in fin.

Reperiuntur forte quidam, vento tumentes inani, qui hoc propterea omittunt, quia se dudum in scrinio pectoris fovisse constitutiones criminales, & semper fovere existimant. Sed procul dubio in pectore ignavo foveant centum nullitates, & totidem innocentium calamitates. Ignorantia enim iudicis est calamitas innocentis. *Augustin. de Civit. Dei lib. 19. cap. 6.* Et ab initio processus in puncto inquisitionis, & postmodum indiciorum & torturæ (ubi tamen nequaquam scientia minore, nec minore, imo maiore prudentia opus est, quam in absolvendo & condemnando. *Vid. infr. obs. 1. tit. 4.*) quibus suam prudentiam ad minimum sufficere sibi præsumunt, tales committunt errores, quibus postea non mederi possunt vel peritissimi, causam definaturi: Homine impetrato nihil unquam est iniustius, *ut canit Comicus*. Excusabor itaque merito, quod hæc primo limine præmiserim. & in hanc observationem

15 vationem redegerim. Sed quid, si iudicibus ignorantibus, & causarum criminalium imperitis assideant Juris Consulti, qui ipsorum ignorantiae & imperitiae sciunt mederi? Miser est, qui ex alieno pectore sapere cogitur; quae de causa Persae ridebant Romanos, quod apud eos iudicii munus Viri indocti sustinerent, literati vero illis post terga assisterent:

Ammian. lib: 23. Armis. Polit. l. 1. cap: 16. de Magistratibus pag: 381.

Quod de antiquis Germanis quoque refert

Ioan: Boem. lib: 3. de moribus gent: cap: 12. quem citat Arnisa. dict. loc.

Attamen, si cui non usque quaque docto & perito successionis hereditario vel alio jure, jus & potestas cognoscendi & exequendi in criminalibus competit, & ejus lateri assident JCTi bene agitur, & juxta monitionem Dambaud: in pract. crim: cap: 76. n. 35.

Verum ubi Princeps vel Magistratus ex delectu possunt constituitur causarum criminalium cognitores & iudices, tali inscitiae & imperitiae medela non indigent, sed ejusmodi subjecta quaeri & eligi possunt & debent omnino, quae non alieno sed proprio nituntur consilio, & nullius requisiti necessarii defectum patiuntur.

OBSERVATIO II.

Pro Principe, ne bona delinquentis confiscanda donet, vel donanda promittat Officialibus sive iudicibus, ante delicti sufficientem probationem & legitime subsequutam condemnationem: Et ne officia habeat venalia.

1 DE bonis delinquentium, imo vacantibus, quae fiscus sibi debet reputat, generatim sancitur, minimè ad eum pertinere, antequam causa cognita, per sententiam vacantia, vel ad fiscum pertinentia, declarentur, & ita Principi vel ejus fisco adjudicentur l. de heres. C. d. jur. fisc: l. 1. C. ubi causa Fiscal. Ut ne quidem motu proprio ante, à Rege vel Principe facta concessio eorundem valeat Sixtin: d. Regal: lib: 2. Cap. 9. n. 38.

Ut

Ut Officialibus ejusmodi bona occupare volentibus, iis
quorum interest, etiam si privati sint, liceat resistere, & illos repel-
lere.

l. prohibitum d. jur: fisc. Sixtin. dict: loco n. 40.

Caveat itaque sibi Princeps quam maxime & tanquam à Ge-
hennâ, ne Officialibus vel Judicibus, ad cognitionem & coercitio-
nem publicorum delictorum constitutis, vel aliis etiam præfer-
tim, qui reis nocere possunt, imputatorum bona, ante exactissimam
criminis cognitionem & probationem donet, aut in eventum con-
fiscationis donanda promittat. Illud namque, quid est aliud,
quam præposterè contra æquitatem & rationem naturalem, recla-
mantibus omnibus juribus, ante causæ cognitionem contra reum
non auditum & indefensum exequi? Quæ tamen immanitas de
Principibus, quos Deus Optimus Maximus virtutibus, & naturæ
dotibus præ aliis plerumque adornavit, excellentissimis, non est
præsumenda. Hoc autem creditu non est usque quaque diffici-
le, cujus rei exempla, in quæ tædiose indagare non attinet, forte
reperiuntur: Fieri potest, ut interdum etiam bonus Princeps Of-
ficialibus suis multum confidens, in eos liberalitatem exercitu-
rus, nihilque mali suspicans, inducatur ad promittendum, in
eventum confiscationis & condemnationis, bona criminosi, vel
omnia, vel partem eorundem: Idque antequam reus vincatur,
vel delictum probatum sit. *Contra rationem l. defensionis C. de jur: fisc.*
Ex suis enim moribus aliena ingenia æstimat, nec persuaderi po-
test quenquam esse adeo audacem, adeo sanguinarium, ut pericu-
lum fortunarum & capitis, viris probis & prorsus innocentibus
creet.

Vincent. Castell. de off: ieg. lib. 4. c. 8. prope fin.

Sed hoc ipso ipse Princeps inscius & delatus reus etiam innocen-
tissimus, callibus sæpe nequitiae involvuntur, malis ad explendam
avaritiam & crudelitatis libidinem panduntur fenestræ, pericu-
lum creatur inlonti, ejusque fortunæ bonis, famæ & vitæ innume-
ræ struuntur insidiæ, necessariae defensiones, quas tamen nec ipse
Princeps ex plenitudine potestatis auferre potest, refecantur, ac

B

tandem

tandem injusta sequitur condemnatio, innoxii sanguinis profusio, & innocentum suppressio iniquissima. Hinc porro tot calamitates, devastationes, Rerumpub. ruine, & translationes regnorum de gente in gentem. *Iudicii vindex tandem Deus exstat. iniqui. vide etiam obser. 11. tit. 5.* Nec arbitretur Princeps, sese donatarii integritatem satis, juxta ac sapientiam cognovisse. Tum quod à Principibus illi facile sapientes habeantur, qui ad eorum sensum & voluntatem magis accedunt, & loquuntur. *Guicciard. hist. lib. 2.* Tum quod nihil in aulâ sit frequentius, quam Principi adulari: quod est fallere; & ejus authoritati, vel sub specie obsequii, vel gravitatis, vel profundi consilii, vel amicitiae & integritatis, illudere: De quo qui dubitat, is in historiis planè hospes est, in experientia infans. Nihil itidem est certius, quam eum, qui adeo existit impudenter petax, ut id, quod Principis nondum est, nec ullo jure ejus cenferi potest, emendicare non erubescat, vel ipsius avaritiae judicio, esse avarissimum: Ac porro, quia ex alterius exitio, non sine voto, sive justae condemnationis sive iniquae, ejus fortunae bonis, apertis inhiat faucibus, est avarissimo avarior, frontem planè perfricuit, & nihil intentatum relinquet, donec consequatur, quod donatum est.

Boetius lib. 2. cons. met. 5.

Sevior ignibus AETNAE

Fervens amor ardet habendi

Juvenal. Sat. 14.

Sed quae reverentia legum?

Quis metus, aut pudor est unquam properantis avari?

Princeps itaque de suo, non de alieno, & quidem cum gravi justitiae
7 jacturâ, sit liberalis, si quenkam præmiis est affecturus: Et consiliarios libenter accedentes ad Placentiam, non ad Veronam, & injusta hortantes expellat ex curia sua, tanquam lupos rapaces, canes rabidos, & viperas pestilentes: prout graviter & religiose, cum comminatione temporalis infelicitatis & gehennae exhortatur. *Roland. à Vall. vol. 3. cons. 12. n. 93. 99.* Caveant quoque Principes, ejusdem mali evitandi causa, ne officia vel Magistratus sub quali-

qualicumque etiam prætextu habeant venales, quæ est magna Reipub. & judiciorum corruptela:

Novell. 8. in præfat. ut iudices sine quoquo fiant suffragio. §. itaque Deo. & cap. 1. Bodin. de Repub. lib. 6. cap. 2. Antimach. lib. 1. theor. 1. pag. 42. & 44. & lib. 3. theor. 35. pag. mihi 727. 738. quem omnino vide. Arist. 2. polit. cap. 11. Petr. Gregor. in tract. d. Repub. lib. 2. cap. 6. n. 17.

Namque dum ex venditione eorum, compendium suum faciunt, non audent libere finem sportulis imponere, & ut commodè dixit Alexander Severus Imperator: Necessè est ementem vendere, quomodocunque damnum suum sarcire, cauponarique administrando; quemadmodum negotiatione consecutus est: Difficile est ut potestas malis artibus acquisita, bonis moribus administretur. *Neriz. in Sylv. nupt. lib. 4. n. 176.* Quapropter etiam Alexander Imperator honorem juris & gladii nunquam passus est vendi: Quod refert Hieron. Cagnolus in tract. d. rect. Princip. instit. n. 115. ubi hæc quoque monet Principem: Eos asciscas, non qui plurimo emant, non qui improbiissime ambiant, non qui cognatione vel gloria aliqua à te impetrent. Sed qui moribus sint integerrimis, & ad functionem mandati muneris aptissimi. Succurat illud Claudiani in laudem Honorii:

*Cumque suo demens expellitur ambitu auro
Non dominatur opes, non corrumpentiâ sensus
Dona valent. Emitur sola virtute potestas.*

Bodinushac in parte, Galliæ vices dolens,

de repub. lib. 5. cap. 4. d. proem. & pæn. pag. 551.

ita scribit: Poenarum autem ac præmiorum distributio nunquam speranda videtur, quamdiu honores, magistratus, imperia, sacerdotia, curationes, in officinâ tabernaria mercatorum publicis venditionibus, quasi sub hasta proscribuntur; id quod non sine acerbissimo dolore diutissime spectavimus: quo malo nullum in Republica gravius cogitari potest. Haftenus Bodinus.

Quod etiam tanquam maximi absurdi speciale exemplum,

ex quo omne malum aptum natum est, provenire, apposuit

Nicl. Everh. in top. in loc. ab absurdo n. 8. ubi ita pergit

Ex quo nullum bonum sperandum, sed infinita expectanda sunt mala & absurda: Et inter alia & hoc, delicta remanent impunita, punitur bursa non persona, datur delinquendi occasio, & sunt extorsiones indebitæ? Quapropter Princeps suis officialibus & iudicibus ex publico salarium constituat sufficiens, ex quo commodè vivere & lucrari possint, & abstinere à subditorum loculis: *Speck. cent. 3. Class. 3. quest. 21. n. 7.* Ne jurgia partium sint præda iudicum.

OBSERVATIO III.

Pro Principe, ad præcavendam iniquitatem & avaritiam officialium, ne innocentes reos vexent, supprimant aut condemnent.

Propter identitatis rationem observat: præcedentis prudenter à Senatu Veneto abrogatus est, olim mos omnium pessimus, apud Italos in causis strigarum & veneficorum usitatus, quo ad eosdem, qui accusabant & condemnabant, bona damnatorum perveniebant. Nam animadvertibat Senatus eo progressam horum luporum rapacitatem, ut omnino infontes damnarent spe prædæ, neque quærentur criminosi, sed divitiarum possessores: *Cardanus de rerum variet. lib. 15. cap. 80.* In quo opere fuit nequissimus Maximinus ille, à Valentiniano Imperatore Romæ Præfectus annonæ, & causarum capitalium quæsitòr & cognitòr constitutus, qui cum suo pte ingenio, tum Principis indulgentia ferox, eò truculentia processit, ut dicere non dubitaret, se invito Innocentem inveniri posse neminem. Apparitores autem ad fallendum aptos emisit, qui deflendo casus injustitiæ & crudelitatis tormentorum, quibus se simulabant oppressos, ac iudicis exaggerando immanitatem asserabant, nullum his malis aliud remedium superesse, quam si nobiles viri imputatorum criminum socii nominarentur, quorum gratia absolverentur, qui minus opibus in civitate valerent. Hac & similibus fraudibus adhibitis, Maximinus

nus divitiarum possessores innocentes inquisivit, torfit, damnavit, eorumque bona rapuit. *Sigonius lib. 7. Imperii Occidentalis.* Et propter rationem eandem maxime perstringit Vincentius Castellanus *lib. 4. de off. Reg. cap. 7.* morem istum, siquidem etiam pessimus est, quo officiales trientem aut quadrantem poenarum pecuniarum accipiunt. Unde infantes, quod aliquando accidere necesse est, condemnant, aut vexant: Adde (*verba sunt Castellani*) quod si quis semel audiusculi dulcedine sit delinitus, non solum ipse pecunias undique cogit, sed etiam connivet ministris, toti familiae dormit: & si partem aliquam sibi quaeri intelligat, triumviris capitalibus, iudici maleficiorum, custodibus carceris, omnibus scribis, accensis, apparitoribus, pecuniam conciliat: Ita in carcerem compacti non solum diutius, quam æquum est, ibi retinentur, quod singulis diebus binos, ternos, quaternosve obolos solvere cogantur, sed multis aliis injustis nominibus adeo glabri tandem emittuntur, ut ne pilus quidem superfit. Ubi etiam scribit: Non temere credendi sunt honores cuiquam ex cognatis aut affinibus Purpuratorum: Solent enim illi, gratiā & potentiā, omnia suorum errata occulere, ut miseri cives ne hiscere quidem audeant, timentes graviora. Hactenus Castellanus.

Idem contingere plerumque experientia testis est, tibi unus consiliariorum aut alter est (quod ajunt) fac totum, reliquique Principis gratiā & potentiā, propter quam etiam boni degenerant interdum præfulget, adeo ut in manibus ipsius situm sit, hunc suum collegam, vel inferiorem officialem, iniquitati non assentientem: Sed Veronam libentius, quam Placentiam accedentem. *Rot. à Vall. vol. 3. conf. 12. n. 98.* deponere, alterum elevare. Unde tanquam mancipia sua regit omnes, atque omnia ad nutum suum dirigit consilia. Væ ibi bonis subditis, præsertim locupletioribus: Sunt enim avaritiæ, invidiæ & libidini malè regnantium, eorumque mancipiorum, multis nominibus obnoxii: Et si sub delicti prætextu in carcerem intruduntur, vix quisquam eos visere, nedum eorum causæ, quod justa sit, mentionem facere auder: Malis interea loci, quicquid libet, pro lubitu facientibus.

- 4 Sed contra illud arripiendum erit salutare consilium Cominaei. Ut nimirum Princeps habeat in pari dignitate & autoritate suos Consiliarios, ut non sit, cur quisquam alterum suo consilio, voto, libera animi sententiâ, justisque suis actionibus timeat. Sic quilibet quod sibi justum ac salutare visum fuerit, animosè & intrepidè est expositurus, rectiusque acturus. Pro ulteriori quoque
- 5 cautione Princeps, ad cuius alioquin aures subditorum causæ & gravamina raro deferuntur, imitari deberet exemplum Caroli Magni, & Ludovici cognomento Divi,

citatur ab Antimach. lib. 3. de regno admin. theor. 35

pag. mybi 745.

- Illi enim boni publici & justitiæ amantes Commissarios, seu Quæsitores, per Provincias mittebant, ad vitia & abusus Magistratum cognoscendos: & innoxios ac scelerum convictos severè vindicabant. Itaque eorum temporibus jus magno populi commodo,
- 6 optimè administratum est. Commode huic observationi annecti posse arbitror: Ne scilicet Præfectis aut Fiscalibus, sive Fisci Procuratoribus (prout alicubi moris reperitur) aliqua pars deferatur pœnarum pecuniarum, sed certum detur solarium. Sic & ipsi deerit occasio, quenquam, inquisitioni vel accusationi avare
- 7 & temerè reddere obnoxium. Quorum alioquin multi non sunt ab similes Chyrurgis, qui ut multis rusticorum vulneribus, ita plurimis subditorum delictis gaudere solent, & impiè dicunt:

Es haben dieses Jahr über die Brüche oder Geldbüßen Gott sey lob und danck ein Ehrliches gerragen. Quasi Deus gaudeat & applaudat ejusmodi delictis & malitiis, quarum caput est diabolus.

Valent. Winch. in parten. litigios. lib. 1. cap. 14. n. 2.

Aut. discurs. vom Justitiënwerck pag. 68.

quibus & quando registra officialium multis litium criminalium nimis infarcita viderit bonus Princeps vel Magistratus non blanditur, sed potius irascitur, & non censet ejusmodi mulctarum compendia (prout hodierno seculo ferme fit communiter) optimos jurisdictionis fructus, Gerichts gefelle.

Val. Wint. in Part. litigios. dict. loc. n. 2.

Et

Et tunc est, cur respiciatur & inquiratur an omnes ejusmodi multæ sint in ultionem violatæ justitiæ exsolutæ, vel iniquæ excussæ, vel etiam ab iis, qui non pecuniaria, sed pœna corporis afflictiva, vel capitali, merito fuissent plectendi, datæ, ne fiscus peremptorum sanguine impleatur pro pecuniæ commodo, & ne marsupiiis evacuandis comedantur populi peccata. *Ex Bernhardo Gothofr. à Bayo in sua theorica criminali practica §. compositio. n. 23. pag. 556.* Quod non sine scandalo publico & Sacro Sanctæ justitiæ jactura non raro fieri, experientia est testis.

OBSERVATIO IV.

Pro Principe vel Magistratu Advocatos Fisci, vulgo Fiscales constituentes, ut reis etiam non petentibus bonos deputer Advocatos, cum explosione iniquarum excusationum imperitorum judicium.

ADvocati Fisci, vulgo Fiscalis officium esse Reipub. utile, summo opere necessarium, atque in & per se laudabile & honestum, nemo sanus ibit inficias: Dignitatem habet Advocatus fisci, & meretur specialia privilegia *l. binos. C. d. Advoc. div. jud. & ibi Bald.* liberatur à curiali conditione vel altera viliori. *l. Advocatio C. eodem.* & Clarissimus appellatur:

l. 1. l. laudabile. l. restituenda. C. d. Advoc. div. judicium.

Peregrin. de jur. fisci. lib. 7. tit. 2. d. Advoc. fisci: n. 15.

Verum cum sint eorum multi, qui vel ex odio, vel ex affectata severitate, vel aucupio lucri, vel gloriæ & gratiæ Principum, vel Magistratuum, (quibus etiam ipsis hac ætate plerisque in locis nihil vilius est, quam sanguis & vita hominum. *Antimach. lib. 1. theorema. 2. pag. 123.*) quotidie excoriare homines, & carceratos sumptibus indebitè vexare quærunt, ut impleant illorum bursas. Fieri non potest quin se, suumque officium hoc ipso contaminent, & non rudi plebeculæ tantum, sed etiam viris honestis & prudentioribus reddant exosum, jure teneantur parti vexatæ de refundendis expensis & actione injuriarum, atque insuper vivi essent comburendi; text.

in l. universi C. ubi causa fiscales l. 3. C. d. Advoc. fsc.

Gram: decis. 60. n. 27. Cravet. conf. 160. n. 7. & seqq.

Fransc. Person. tract. d. indict. ac totur. in fin.

Licet inauditum sit, aliquem fisci procuratorem propter calumniam esse combustum, sed pro dolor calumniantes fisci Patroni, & officii necessitatis & publicæ utilitatis prætextu, ne scilicet delicta maneant impunita, ignem elementarem de consuetudine soleant effugere, futurum tamen æterni ignis supplicium sunt nequaquam evitaturi.

Gothofred: à Bavo in Theorica Crimin. Practica §.

accusatio n. 12. & 13. pag. 27.

Nec solum hoc, sed propter ejusmodi miserorum & innocentum oppressionem, ipsi Principes vel Magistratus in se & Rempub. culpam, & vindictam Dei Optimi Maximi devolvunt.

4 *Rolandà Val. vol. 3. conf. 12. n. 34.* Caveant itaque ne calumniæ conniveant, & Fisco suo avare faveant (prout author est Principibus

Hieron. Cognol. in lib. d. rect. princ. instit. n. 108

ubi dicit: Domitianus fiscales calumnias magna calumniantium pœna repressit, ferebaturque vox ejus, Principem, qui delatores non castigat, irritare. Dignum verbum quod semper in ore regnantium hæreat. Nunquam enim (ut Plinius ait) Principibus defuerunt neque defunt, qui fronte gravi & tristi supercilio utilitatibus fisci contumaciter superbeque adessent, nisi à bono reprimantur Principe.) Sed officio Fiscali viros, de animi integritate & vitæ probitate collaudatos, juxta ac peritos, præficient. Postea

5 ubi causa famæ vel sanguinis cum aliquo delinquente intervenierit, in eo ante omnia sint solliciti, ut reus sub æque docti Advocati, juxta l. 7. providendum. C. d. postulando. vel doctioris, munimine defendatur: Cum is, quo ad defensiones sit favorabilior, quam accusator Fiscalis, & ex officio innocentiae defensiones quæri debeant: Secundum allegata jura in *Observ: 12. hoc tit.* adde *Spec: tit. de Advoc. §. 1. in fin.* Adeo namque sunt favorabiles, ut leges religionem judicantis astringant, ad decernendam defensionem, etiam non petentibus.

Boss.

*Boff. in tit. d. sentent. n. 1. & in tit. d. Confess. n. 10. Hle-
ron: Magon: in decis: Lucens. part. 2. decis: 49.
n. 20. & 36.*

Imo etiam sponte confessis

*Boer decis: 164. 259. Paris de Put. d. Synd: vs: conde-
mnatio. cap: 4. n. 13. 14. Mynsing: Cent. 3. obs: 81.*

Magon: dict: loc:

ubi præjudicia propterea factæ annulationis processus adducit.
Quo pertinet, quod minor sponte delictum passus, si de eo aliter,
quam ex ipsius confessione, non constat, tanquam læsus, contra eam
debeat restitui in integrum,

Post alios Mynsing: dict: cent: 3. obs: 81. n. 6.

Unde nec interest, petat reus, siue non petat Advocatum,

dicta obs: 12. Blanc. in pract. crim. fol. 39. n. 102. ICrus

*quidam in suo responso Iuris Giesla impertito concer-
nente processum contra sagam. pag: 61. n. 170.*

ubi ex malleo malef. *Jacob. Sprenger. & Henric. Institor. part. 3. q. 10.*
aliisque refert, primam partem defensionis reorum consistere in
hoc, ut iis deputeretur Advocatus. Plerique enim hoc Jus petendi
Advocatum sibi competere ignorant; Ne itaque per simplicita-
tem, imprudentiam aut ignorantiam labatur, Judex eum hac in
parte informare & monere debet. *Arg. Constit. Crim. artic. 47. &
artic. 83. ibi.* Dieser vnser Ordnung Vnterrichtung geben/ sich dar-
nach wissen zu halten / also damit sie durch Vntwissenheit nicht verfürhet
oder gefehret werden. Insuper multi sunt, qui nesciunt, in quo vel
in quibus facti circumstantiis vis & efficacia defensionis suæ con-
sistat *dict. artic. 47. ibi:* Vnd solche Erinnerung ist darumb noth/ daß
mancher aus Einfalt oder Schrecken / nicht fürzuschlagen weiß / ob er
gleich vnschuldig ist / wie er sich des entschuldigen vnd außführen sol.
Et hæc in tantum obtinere existimo, ut etiam Judex expressam
Advocaturæ renunciationem à reo factam non debeat attendere,
nisi manifesto constet, ei nullas omnino defensiones competere,
aut competituras: Idque propter rationem, quod nemo defensio-
ni suæ in criminalibus possit renunciare,

C

Hip-

Hippol: de Marf. in singular. sua 388. Anton. de Corfè.
in singular. sub verb. defenſio lit. D. Menoch. d. arb: ju-
dic. lib. 1. quaſt. 7. n. 9. Par: d. Put in tract: Syndicat.
vſ: condemnatio cap. 3. incip. an poteſtas. n. 9. & ſeqq.
Roland. à Vall. vol. 3. conf. 12. n. 14. Farinac. d. judic.
& tortur quaſt. 39. n. 84. pag. 625.

Ubi juribus, autoritate, & longo Dd. Cathalogo hoc firmat, &
illud brocardicum, quod nemo ſit membrorum ſuorum Dominus:

l. 13. liber homo. ff. ad leg. Aquil. Menoch. dict. loc. n. 8.

Nec audiendus ſit perire volens & feſtinans, etiam pro ſe appel-
lanti (qui quamvis extraneus ſit, ex humanitatis ratione absque
mandato auditur) reſiſtens.

6 *l. non tantum. ff. de appellat. Mynſing: cent: 3. obſerv: 81.
Bender. de re viſ. cond. 33. Chriſtoff. Schvvanm. de dif-
fer. jur. civ. & Cam. diff. 18. n. 2.*

Ut in ſuper ante torturam etiam in atrociffimis, reus cum Advo-
cato ponendus ſit, ad Largam (ut loquitur Farinac.) quod eſt ad lo-
cum publicum, ubi pro lubitu eum conſulere, ac procuratores, &
amicos alloqui poſſit.

*Vid. apud Cothman conf: 29. & 30. vol. 3. ſubſcript. Fa-
cultat. juridic. Coloniens. n. 237. & ſeqq.*

Niſi cum delicti atrocitate concurrat timor ſubornationis teſtium.
Tunc enim Jdex liberam quidem debet concedere horum allo-
cutionem, ſed in præſentia Notarii, vel alterius perſonæ deputate.

7 *Farinac. dict. quaſt. 39. n. 13. 14. & n. 70.* Et ſi reus propter ino-
piam ſe defendere; & Advocato ſalarium expendere non poſſit,
propriis ſumptibus, vel ex ærario publico depromptis eximios
Advocatos ac cauſæ deſenſores illi aſſumat:

vid: infr. n. 10. Caſon. tract: d. torment. cap. 21. n. 20.

ubi ex ejusmodi, tum juſtiæ tum miſericordiæ opere, laudibus
effert Dominos Venetos.

3 *1012.* Hoc tamen nonnulli latrunculoſes ſeu maleficiorum ju-
dices floccifaciunt, obtrudentes miſeris, & proculdubio, propter
neglectam deſenſionem, & vitia proceſſus, sæpe innocentibus reis
jam

jamjam decapitandis, caufidicos, imo rabulas, quos in iudicio habent juratos sæpe indoctissimos & imperitissimos, nullum præterea, etiam valde efflagitantibus, Advocatum admittentes: Sed sciant tales bibuli bubulci (non enim sunt digni, qui iudices appellentur. Sed potius crudeles homicidæ; cum iudex injustus crudelis sit homicida;

Ioan. Grav. in tribun. reform. lib. 1. cap. 7. pag. 230.)

se propterea in extremo Dei iudicio, omnium Christianorum Advocato, five mediatore Christo, carituros, partem cum Juda in fre-more Cain habituros ac proinde æterno Gehennæ supplicio affectum iri. Eadem enim mensurâ, qua mensi fuerint, remetientur illis. *Matt. 7. Luc. 6.*

Inspida hac excusatione illud genus iudicium uti solet: 10
Ante mea tempora, & quamdiu ego hoc sum functus officio, non fuit in usu criminosos munire Advocatis vel Procuratoribus aliis, quam quos curia habet juratos, cum tamen tot decollati, tot sint suspensi, aliove supplicii genere affecti: Quapropter nec ego permitram ut aliquid novi introducatur. Vide quæso, numne in propriæ turpitudinis stolidam erumpant allegationem & suorum antecessorum, numne pessime agant, pejus sese excusent. Argu- 11
mentum non procedit, nec valet allegatio: Nunquam hoc factum fuit, Ergo fieri non debet; cum faciendum cursu temporis non tollatur.

c. Cum ex officii ubi Bald. Extr. d. præscript. l. sed. licet. d. eff. præf. c. cum causam d. electio. Nic. Everhard. in top. in loc. ab usitat. & solut. n. 14. in materia criminali. Heig. lib. 2. quest. 23. n. 27. 28.

Si mos, crudelissimus est Tyrannus, prout eum ita vocat. *Oldendorp class. 7. act. 1. d. postulat. suspect. paulo post. prim. & in formula investig. action. paulo post. prim. vs. itaque cum:*

Mos jam dictus censetur merito Tyrannus truculentissimus. In quavis immanitate toleranda atque excusanda incautis hominibus speciosæ antiquitatis, & consuetudinis in veteratæ contem-

platio facile imponit. Quis itaque cum iis errare volet, qui consuetudinis requisita minus rectè excutiunt. *Grevius in tract. de tort. cap. 2. in fin.* Non antiquitas sola, non actuum frequentia, non populorum multorum in eam consensus, nisi rationabile principium concurrerit, tueri eam satis poterunt. *Idem ibid. pag. 16.* Hæc itaque tua tuorumque antecessorum corruptela sive usus irrationabilis, etiam si esset inveteratissimus, effecit, ut tu & illi, plurimique alii, imo tot provinciæ & Regiones nunc pœnis crucientur innumeris: Et nisi ab hac pravitate destiteris (repeto) vindictæ obnoxius eris æternæ. Rei non bonæ consuetudo pessima est, nec præscribit Juri divino, nec naturali, quamvis longissima usurpatione:

Bald. in l. 2. d. usurp. cap. ad nostram audientiam. c. cum venerabilis. cap. fin. ubi Dd. d. consuetud. c. frustra c. qua contra. dist. 8. cap. 1. de consuet. lib. 6. Wesemb. in parat. tit. d. legib. n. 9. Anton. Fab. in suo Cod. lib. 8. tit. 33. qua sit long. conf. definit. 6.

Vetustas errori non patrocinatur. *C. consuetudo. dist. 8.* Hundert Jahr vnrecht/ ist teine stunde recht. Jam autem defensio est Juris naturæ

l. 3. ff. d. Iust. & jur. aliisque Iuribus tritissimis.

Quod ne prorsus videantur insanire, non quidem negant, sed obgannunt: Quamvis inhæream isti inveteratæ consuetudini, non tamen hæc defensionem tollit propterea, nec ego eam sam sublaturus unquam. Sed ecce, miseriquam sint blitei, magis magisque sese involventes: Finem se tollere negant, defensionem scilicet, media autem ad istum finem necessaria, Advocatos nimirum denegant. Perinde est, ac si dicerent, se ægrotanti sanitatem non invidere, nec impedire, & nihilominus eum ita includerent, ne medico pateret accessus, nec medicamenta ei porrigi possent.

12 Concesso aliquo, omnia concessa sunt, sine quibus frustratoria esset concessio.

Dd. omnes in l. 2. ff. d. jurisdict. Decian. vol. 3. respons. 41. n. 45. Menoch: retin: poss: remed: 5. n. 110. & remed: 7. n. 17. Cravet. conf: 871. n. 6.

Et

Et in specie Advocatos denegare est magnam tollere defensionis partem.

Cacheran. Ofasc. decis. Pedemont. 1. n. 13. ex ratione.

l. advocari. C. d. advocat divers. judicior. Grava. lib. 1.

concl. pract. 43. n. 2. 3.

Ad hoc plerumque jactitant, se candide cum reis acturos. Et præsumptionem stare pro judice præterea. Sed quis hic est candor, qui optimum medium & primam defensionis adimit partem? Quæ dexteritas porro in processu speranda? Injuriam infert legibus, qui vult se meliorem videri quam ipse leges.

Roland. 4. Vall. vol. 3. conf. 12. n. 97. Farinac. in pract.

crim. lib. 1. tit. 8. quæst. 39. n. 22.

Et præsumptio, quæ alioquin stat pro judice, corrumpitur, & resolvitur in fumum, quando apparet, non observato juris ordine (cujus pars maxima, sunt reorum defensio, & ad eam necessaria) non esse processum.

l. sancimus ubi Cyn. & Bald. c. d. judic. Barbat. Conf. 47.

n. 1. vol. 1. Gramat. Conf. 35. n. 19. Corbman. vol. 3.

resp. 29. n. 393. & ab eo allegati.

Dicunt etiam se sua conscientia & æquitate in procedendo uti. Sed ea non ex proprio sinu vel pectore, sed ex conscientia legis (quæ advocatos omnino admittit imo secundum ante dicta dare jubet etiam non petenti ex officio) debet esse profecta, & secundum tramites juris regulata.

Bald. in l. 1. Col. 5. C. si plus una Sententia. Hieron. Ma-

gon. decis. Lucens 39. n. 18. & ab eo ibid. citati. Rein-

king. d. regim. sec. & Ecclesi. lib. 2. Class. 2. n. 31.

cap. 12. Cacher. Ofasc. dict. loc. n. 39.

Alioquin Judex habetur pro privato l. prohibitum 5. C. d. jur. fisc. Quod obtinet in tantum, ut etiam si judex oculis propriis (nisi sedens in tribunali, vel in actu justitiæ) aliquem viderit maleficio committentem, eum haud possit condemnare, neque torquere.

Speculat. tit. d. sentent. 4. qualiter. n. 1. Gothofred. à Ba-

vo, in theorica criminali practica. 4. judex. n. 15. 16.

17. 18. & alii ibidem citati.

Ex

- 16 Ex ficta æquitate & capite suo velle procedere, non solum periculolum, sed etiam temerarium & levitatis est plenissimum.

Paul. Castrens. ad l. placuit C. d. judic. Valent. Wint. in

Parth: litigios l. 1. cap. 14. n. 17. pag: 290.

Æquitas, quæ non est jure scripta, sed ex indigesto motu, & concepta affectione animi oritur contra tenorem juris scripti, nunquam est sequenda.

Bart. & Bald. in l. 1. C. d. leg: Ias. in l. placuit, n. 3. C. d.

Indic: Gail: 2. Obs. 23. n. 26.

Non enim ex cerebro & capite alicujus æquitas nasci debet, sed ex arte æqui & boni, per rectam rationem deduci, quod si non fiat, temeraria & captiosa dicitur

Gars. d. expens. cap. 1. n. 28. Knichen. d. investiturar.

pactionib. cap. 3. n. 13.

Quod cerebrinum idolum si sequi vellemus, nihil in jure certum esset, quibuslibet præsertim idiotis, ad quamlibet imaginem suas visiones detorquentibus.

Zaf: Conf. 10. n. 34. l. 1. Myns. centur. 6. Obs: 63. n. 4.

- 17 Neo est cur fidant nimium Judices etiam docti suæ scientiæ. Nam non exuit humanitatem errori facile obnoxiam etiam doctissimus, ut ipse semper æquè circumspectus & accuratus sit in indagandis expendendisque defensionum Juribus, & facti circumstantiis, atque solertia boni Advocati. Omnis itaque Judex
- 18 accusato vel inquisito Advocatum dare detrectans aut negligens, quamvis vel maximè audiat doctus & dexter, fieri non potest, quin sit aut imperitus aut malevolus. Omittit enim, quod Juris naturalis ratio, & hac ipsa, Jura scripta suffulta suadent. Ajunt porro: si cuilibet delinquenti Advocatus concedendus, raro quis suspendetur. Crediderim utique, quem tu, tuique similes iniquè inquisivisti, cepisti & injustæ torturæ subjecisti, raro, imo nunquam suspendetur, si Advocatus ejus doctus sit, Juribusque vis & injuriæ non prædominentur. Nemo autem contra supplicio dignus, tibi ab Advocato eximetur, si modo tu non indoctus & idiota aut affectibus seductus sis. Et quid tum postea, etiamsi raro

ro quis suspendatur, vel alio supplicii genere afficiatur, admissio 19
advocato. In processu & causis criminalibus non agitur de glan-
de legenda, non de calce fodienda, non de partibus lucris & socie-
tatis, contractu debiti, neque de tribus posthumi Capellis, neque
de tritico aut oleo legato, sed de fortunâ, famâ & sanguine homi-
nis: quibus nihil est in orbe terrarum præstantius

Hippol. d. Mars. in pract. Crim. §. decurionem. n. 3.

Carpzov. in tract. crim. part. 3. quæst. 116. n. 20.

Et satius est absolvere nocentem quam innocentem condemnare 20
l. absentem ff. d. pen. meliusque vitam & sanguinem hominis inta-
ctum servare, quam post vulneratam, imo mortuam causam reme-
dium frustra suppeditare

l. fin. C. in quibus. caus. integr. restit. neces. non est. in

terminis Cothm. Vol. 1. Resp. 7. n. 116. 117.

Principi non minus turpia multa supplicia quam medico funera,
Senec. 1. d. Clement: Ad Magistratus pertinet cives instituere po-
tius, ne quid dignum poenâ committere velint: Suppliciiis autem 21
invigilare, hostium est.

Isocr. in Areop. quem citat. Arnisa: in Polit. lib. 1.

cap. 16. de Magistrat. pag. 371. Reinck. d. reg. sec.

& Ecclesi. lib. 2. Class. 2. cap. 6. n. 6. & seqq.

Non erubescunt ignorantia & crudelitati, avaritiæ speci-
men adjunctes etiam effutire: Nimis sumptuosum esset curiæ,
suis semper expensis dare reis Advocatos, & cuivis furi, qui ple-
rumque sunt pauperes & viles, ut propriis eos habere nequeant.
Heus vir bone? Fures cape magnos, si vires: Tunc non erit, ut de
eo conqueraris. Sed dat veniam corvis, vexat censura columbas:
Grosse Diebe ins Geldt/ kleine Diebe ins Geldt/

Valens: Winter: in Parten. litigios. lib. 1. cap. 14. n. 1.

Tu leporinuses, qui non corvinos, sed columbinos seu parvos in-
sectaris fures: Ipsorum tamen vita & fama æquè instimabilis est,
atque cujuslibet hominis liberi magni. Considera itaque, an sic
ulla proportio, aut comparatio inter sumptus curiæ, & vitam ho-
minis,

Cothm; vol. 3. resp. 29. n. 258. & 259.

anne

anne satius sit, ut isti sumptus erogentur cum benedictione divina,
 22 quam ut innocens pereat maledictione relicta. Si pro punitione
 expendit fiscus, quod etiam ei incumbit,

*Gigas d. crim. las. Maj: lib: 3. sub rubric: de pluribus &
 variis questionibus, quest: 12. n. 6.*

cur non magis pro pauperum defensione? quod tamen omnino
 decet.

*Pacian: d. probat. lib: 1. cap: 54. n: 61. & seqq: Viv:
 decus: n. 11. Heig: lib. 6. quest: 23. n. 2. Boer:
 decis: 325. ipsa Constit: Crim: art: 47. Coshm:
 dict: loc.*

Si non deest unde sustentetur Advocatus fisci, naturali defen-
 nis favore, longe magis sunt alendi Advocati qui stent à partibus
 23 reorum, atque eos fideli patrocinio tueantur. Unde etiam rectæ
 rationi, bonis moribus & Jurium sanctionibus convenientius
 censeo, si alterutra partium criminalis Judicii Advocati protec-
 ne carere cogeretur ut ea potius sit accusans, quam pars rea, cujus
 cunque etiam criminis postuletur. Nam si in alterutram, poti-
 24 us in partem rei, quam actoris inclinandum est, præsertim in cri-
 minalibus.

*Mascard: d. probat: vol: 1. quest. 9. n. 29. & quest: 10.
 n. 80. 81.*

In Camera Imperiali, Principum Dicasteriis, aliisque ad instar
 summi istius tribunalis adornatis Judiciis, Advocati & Procura-
 res dantur ex officio pauperibus, idque in causis civilibus & pe-
 25 cuniariis: Longè igitur maxima est necessitatis ratio, ut id fiat
 in causis sanguinis, veloci processu expediendis, quibus semel
 vulneratis, frustra plerumque remedium quæritur. Unica de-
 liicti etiam notorii potest esse circumstantia & qualitas, cujus in-
 tuitu poena si non tollenda planè, venit saltem minuenda: Id
 tamen & Judicem, & reum latet sæpius: Si itaque non peritus
 26 tunc adhibetur Advocatus, cujus officium propterea adinventum
 est, ut iis succuratur, qui jus suum tueri & causam dicere ignorant:

*l. Advocati: C. d. advoc: div: jud. Menoch: de arb:
 jud: quest. lib. 2. cas: 369. n. 1.*

fieri

feri non potest, quin reus iniquè trucidetur. Nec curanda est vox inanis, admissionem Advocatorum parere ambages, artes & occasionem protelandi processum. Nam qui in Advocatis interdum deprehenditur & cernitur abusus, verum eorundem usum 27 nequaquam tollit, Et si ex abusu rem aestimandam contendas nihil sibi in universa rerum natura constabit, cum omnia quæ creata sunt, suum habeant abusum.

in terminis Coshw: vol. 3. res: 29. n. 180.

Cui tamen incommodo Judices periti facili negotio sciunt mederi. Et posito, aliquantulum plus temporis infumi, dum reum defendit Advocatus, quid tum? Omnia non properanti clara, certa que 28 erunt, festinatio improvida est & cæca,

Quod dictum Fabii ex Livio lib. 22. Anna Robert. rerum judicat. l. 1. cap: 4.

citatur & interminis iudicii criminalis applicat. Prope est, ut libenter damnet qui cito, prope ut inique puniat, qui nimis. *Senec. lib: 1. de Clementia. De sanguine hominis nulla cunctatio longa.* Quin & 29 melius est, nocenti plus temporis ex abundanti indulgere quam innocenti ex processibus vel dilationum coarctatione interre præjudicium.

Coshw: vol: 3: res: 15. in fin: n. 72. ex. l. absentem ff. de pæn:

Quod si facit iudex. Tranquillæ est in eventum vel condemnationis, vel absolutionis conscientia & fama, & à periculo Syndicatus immunis. Longior plerumque sumitur mora & cunctatio ad accusandum, & ad accusationis argumenta conquirenda, & magno studio consarcinanda. Est itaque summa iniquitas, & processus nullitas, ubi contra in reorum defensionibus investigandis & describendis, celerrima deprehenditur præcipitatio, quæ justitiæ noverca est:

c. Deus Omnipotens. 2. quest: 1. Andre: Barbar: cons:

447. Ern: Cosh: vol: 3. res: 29. n. 261.

Defensionis favore, etiam in puncto concedendarum dilationum, multa permittuntur contra juris regulas, quæ alioquin nequaquam admitterentur.

D

Vid.

Vid. Carpzov. jurispr. forens. part. 4. conf. 8. def. 9.

& 10.

Christiani homines facinus admissum diligenter examinare debent, ut quibus parcant; inveniant.

Decian. vol. 3. resp. 7 2. n. 37. vid. tit. 4. obs. 1. & 2.

Id quod accuratius fieri, nequit, quam mediante boni Advocati industria: Ut patet ex deductis & cuius dextro in aprico est.

Sæpe ad hæc ipsorum iudicum ruditas in causæ principalis præjudicium quæpiam committit & processum grandibus nullitatum vitiis ita involvit, ut rei Advocatus sarta tecta que conscientia & causæ iustitiâ hæc talia sicco pede prætereire, illico ad causam principalem transvolare, & recta clientuli gulam iudicis cupiditati & infortitiæ obtrudere non possit. Exempli recorder, quod mihi in praxi obtigit: Captus erat quidam aliquot criminum delatus & inquisitus, ego huic sub lege brevitate studii, & manus stipulatione ambages evitandi, à superioribus admissus sum Advocatus. Cum viderem, ante formatam inquisitionem, nedum convictionem, clientulum esse ferme majori parte bonorum spoliatum, & spoliationis causas postea primum inquisitionalibus præposterè insertas, exceptionem spoliæ obijci, reum nimirum ante omnia esse restituendum; Prægnantibus etiam innisus rationibus relaxationem incarcerationi petii sub cautione idonea, causa interim principali in suspenso relicta. Tunc Iudex apud dictos suos superiores, me contra datam fidem non tractare causæ merita, sed circuitu uti, conquerebatur. Ejus tamen querela tanti non erat, ut inveniret locum. Insuper super facti specie consultata Facultas Juridica respondebat, reum ante omnia esse restituendum, & sub cautione relaxandum: Dijudicet hic quivis dexter, num Advocatus, an vero Iudex processui injecerit remoras.

3^o Dictam corruptelam denegandi Advocatum originem potissimum traxisse ex male intellecto termino notorium, non sine ratione suspicor. Namque in crimine quod est notorium, Iudex quando Advocatum admittere recusat, non quidem agit ini- que:

que: Id quod primo exordio cum inciperet contemptus rerum
 eriminalium, & ruditas judicantium cresceret, quem vis pigrum
 focum & indoctum latrunculatorem forte non latuit, sed natu-
 ram vere notorii cum suis qualitatibus & circumstantiis subse-
 cuta sententia notorii declaratoria. Nec scivit, nec in eam accurate
 indagare operæ pretium esse censuit (veluti inscitia, & vilipen-
 dium, quod optime est constitutum, obfuscare, pedetentim cor-
 rumpere, & tandem ex sua corruptelâ consuetudinem sive jus in-
 troducere anxitur plerumque.) Ac proinde omne delictum, de
 cujus corpore sive quod illud verè perpetratum sit, maximè quan-
 do simul de personâ constitit, pro notorio habuit, & criminis no-
 torietatem ambabus se tenere manibus putavit. Quæ ruditatis
 & inscitiae perversa opinio tam altas egit radices, ut non vulgus
 judicum solum, sed etiam viros non indoctos, rei tamen crimina-
 lis non usque quaque peritos, & nunc non raro decipiat. Unde
 ferme omnia furti, homicidia & his similia, de quorum corpore
 saltem constat habentur pro notoriis. Quantus autem hoc ipso er-
 retur error, demonstratum reperiet lector in observ. 14. tit. 2. de inquis.
 & accus. Et quod multa dicantur notoria, quæ non sunt: Quod
 cognitio notorii sit ardua & difficilis, adeo ut etiam periti titubent.
 Et nullum ferme delictum tam sit notorium, quin habere possit ex-
 cusationes, vel occultas circumstantias excusantes,

Farrinac: in pract: crim: de delict. & pœn: lib: 1. tit. 3.

quest: 21. n. 50.

ita ut regulariter notorium dicatur excusabile.

Boss: in pract: crim: tit. quomodo proced: in crim. not: n. 6.

Mascard. d. prob. vol. 2. verb: Notorium. concl. 1105.

n. 9. & ab eo citari.

Unde si Judex Juris ordine non servato, atque sic remoto Advocato
 procedere velit, non tantum de delicto & personâ delinquentis,
 sed etiam constare oportet manifestissimè de qualitatibus criminis
 quod dicitur notorium, & reum excusationum circumstantiis &
 defensionibus prorsus destitui. Ad quod requiritur insuper sen-
 tentia declaratoria, præcedente indiciorum communicatione,

*Gail. 2. obs. 27. n. 15. & obs. 51. n. 2. Rol. a. Vall. conf. 53.
n. 35. vol. 2. Scacci. d. judic. lib. 2. cap. 8. n. 340.*

& termino reo concesso, eoque audito.

*dict. obser. 14. in fin. Clar. in pr. crim. §. fin. quast. 9. vñ.
præterea quero Mascard. dict. loc. n. 10.*

OBSERVATIO V.

*Pro Assessores sive consiliariis judicum ne iis iniquæ sen-
sentia culpa imputetur.*

QUOD si Magistratus, Exoticis quibusdam in locis vulgo po-
testates terrarum nominati ferunt sententiam iniquam ex
consilio judicum de curia, Assessorum vel Consiliario-
rum, hi eadem pœna tenentur, qua ipsi Magistratus in Syndicatu:
Quapropter est Cautela pro Assessores sive Consiliariis Male-
ficiorum, tum, ut nunquam ad acta scribi permittant, sententiam
suo consilio & deliberatione ita esse latam, tum etiam ut prote-
stentur expresse, se non consentire nec approbare sententiam,
ejusmodique protestationem ad acta redigi curent: Ne tacendo
videantur consensisse & eam approbasse:

*Capol. caus. 35. & cautel. 215. Barr. & Dd. in l. quæ-
doris ff. solus. Matrim.*

OBSERVATIO VI.

Pro iudice ad evitandam suspicionem.

SOLent quidam causidici tam esse inepti, ut sæpe numero jacti-
tent, se singularem cum iudice colere amicitiam: Atque hoc
ad pecuniæ aucupium, & propterea, ut frequentiores iis ad-
fluant clientes. Verum hoc ipso non illos decipiunt solum, ve-
rum etiam iudici gravem inferunt injuriam, eumque suspectum
reddunt, ac propterea tenentur.

Profi.

Prosp. Farin. in pract. crim. part. 2. lib. 3. quest. 111.

n. 284. Muscat. d. cognit. seu prob. delict. sub rubric.

d. judic. corrup. n. 23.

Caveant itaque iudices sibi ab illorum amicitia & conversatio-
ne, ne in suspicionem & periculum incidant

Angel. int. apud Labeonem, §. item ait n. 3. ff. d. injur.

Parisi. à Put. d. Syndic. in verbo corruptio. Decian. in

tract. crim. lib. 8. c. 35. n. 27. Exempla vide apud Mu-

scat. ibidem n. 24.

ubi de Assessore refert, qui in magno, tali de causa, fuerat consti-
tutus periculo: Et de quibusdam Regiis Consiliariis, qui depositi
fuerunt ab administratione, officio & dignitate exuti: & aliqui
Advocati condemnati ad poenam relegationis: Quapropter &
his à detrimento ejusmodi ineptiis erat abstinendum.

OBSERVATIO VII.

*Vt iudex tam in puncto torturæ quam sententiæ definitivæ
utatur consilio, sapientum, & quare. Et quadam notatu digna,
pro us à quibus consilium petitur.*

CAUSÆ criminales sunt maxime arduæ, & agitur in illis de
sanguine, honore & fama hominis: Ideoque iudex qui ea-
rum cognitioni præest maturiori consilio factum, singulas
& omnes debet expendere ejus circumstantias *Constit. Crim. art.*
150. in eoque esse totus, ut causâ satis deliberate perfectèque co-
gnita, cum intuitu religionis & humanitatis, ac sine severitatis
affectu, sententiam ferat, ne sanguine innocentis polluat manus,
ac homicidam quærendo, ipse fiat homicida: Idque non in pun-
cto definitivæ solum, sed etiam torturæ: Quippe quod totius fer-
mè praxeos criminalis fundamentum in materia indiciorum &
torturæ consistat scribente.

Fran. Person. in tract. d. indic. & tort. ab init.

Facilius sit reum vel condemnare ad mortem, vel absolvere quam

in puncto indiciorum & torturæ, secundum jura & æquitatem benè arbitrari: Vide *inf. obs. 1. tit. d. indic. ort. & conf.* Ea corpus ita

4 laceret ut ipsa fere morte durior sit:

Bald. in l. interpositas n. 6. C. d. trans. & in l. 1. in fin. C.

unde vi Witsenb. in parat. ff. d. quest. n. 5.

Atque sit præparatio ad mortem vel civilem vel naturalem:

Ant. Fabrin Cod. lib. 3. tit. 4. def. 2. in alleg. in fin.

5 illi itaque judices qui prudentiâ praxeos carent, & non sunt jurium criminalium usque quaque periti, vel qui aliis negotiis publicis sunt impliciti, vel circa rem æconomicam vel alias occupati, caveant sibi à morsu conscientiæ & periculo syndicatus, ac propterea informationes recipere, omnes delicti circumstantias notare, atque processum formare curent quam fidelissimè, Quod exigit

Const. crim. art. 143. 148. 160. 161. 165.

Nec fugiant judicia Academiæ (sicuti illi solent, qui in conscribendis & notandis actis, cum jacturâ æternæ salutis, sunt se-gnes & parum accurati) Et postea acta & actitata fideliter conscripta & consignata ad consilium sapientum, sive collegium Facultatis juridicæ, pro scribendo responso, sive sententiâ concipi-enda, transmittant: Quod ut in criminalibus fiat, hortatur

Damboud. in pr. crim. cap. 76. n. 34.

Nec ejus pudeat quenquam, etiam si sit vir doctus. Maximè si non ita pridem ex academiis prodiit, ne ei accidat, quod illi, de quo Nevizan. in *Syl. nupt. lib. 5. n. 61.* ita refert: Unus Scholaris tempore studii Mediolan. multum vacabat lecturis Areti quia multum convenirent ingenio suo, & in circulis erat summus: Cui Jaf. dicit: amice, istæ subtilitates Aret. sunt utiles, dum es Scholaris, quia acuunt ingenium: Sed quâdo eris domi in actu practico, sequere alias opiniones magis reales & communes. Tamen quam primum fuit Doctor, in prima causa, quæ sibi fuit commissa, judicavit contra communem pro una opinione Aretini: quæ sententia fuit per Senatum revocata: & ille judicans condemnatus in expen-sas parti, & videns tantum dedecus sibi factum in principiis, prædolo-

dolore mortuus est: Hæc Nevizan. Hoc fit in civilibus: longè
 iraque gravius punietur malè judicans in criminalibus, & pro ra-
 tione commissi quam gravissime. Agitur enim de vita & famâ
 hominis, & ratio suadet, ut tunc magis consilii perfugio utamur,
 cum majus instat periculum

Pac: Scala Patav. d. cons. sap: lib. 2. cap. 22.

Sæpe etiam Principes, quibus tamen egregii sunt & peritissimi à
 latere consiliarii, collegium juris peritorum consulunt: Nec id
 frustra, tum quia illi sunt in causis arduis & capitalibus versatis-
 simi, eas quotidie tractant & alios docent: Tum, quia integrum
 est judicium, quod plurimorum sententiis confirmatur, & facilius
 invenitur, quod à pluribus senioribus quæritur

*Cap: de quibus dist. 20. Cap: prudentiam de off. & potest.
 jud: deleg.*

Non tamen improbo, sed potius collaudo istam quorundam lo-
 corum & civitatum consuetudinem, ubi per Assessores vel Syndi-
 cos acta reportata inspiciuntur & cum Consilio, ad præcavendum
 omne periculum, fideliter conferuntur: Interdum enim iudices
 ex consilio sapientum malè judicando non excusantur, *Schurff.*
cons. 29. cent. 1. cujus notabile exemplum reperitur apud Müller:
infra citat. loc. præsertim quando iis assident periti & Syndici &
 possunt illud sequi vel non sequi:

Bart. in l. si conveneris n. 4. ff. de re judicat. Felin. cons.

24 n. 15. quos refert & sequitur Cothm. vol. 3. resp. 29.

n. 403. Spec. d. requis. cons. vers. quid si iudex Pac.

Scala Patav. lib. 4. d. cons. sap: cap: 26. & lib. 3:

cap: 25.

Sed si ex lege, sive statuto, vel partium assensu, secundum consilium
 judicatum est, iudex iisdem arctatus utique Syndicari non poterit:
Schurff. dist. cons. n. 2. & plures ibidem citati Barr. in d. l. si convenerit: Ubi
 etiam dat iudicibus cautelam, ut nimirum in actis annotari jube-
 ant, partes consentire, ut secundum consilium sapientis sententia
 feratur propterea, ne litem faciant suam: *Pac. Scal. Patav. d: cap: 26.*
lib. 4. ubi quoque contraria sententia, ex hac potissimum ratione
 refel-

- refellitur, ne legis autoritate, vel litigantium voluntate iudex decipiatur: Pari modo tantum abest, ut iudices Germaniæ ulli periculo sint obnoxii, si causas criminales ex consilio sapientum, ¹¹ der nächsten Hohen Schulen / Städte oder Communen / ut in *art. fin. Const. crim.* (supposito tamen quod eousque legitime processerint) determinant, (nisi notoriè sit injustum:) ut ad hoc potius teneantur, si dubitent: Id namque mandat Ordinatio criminalis Carolina & quinquagies septies repetit & inculcat. In Electoratu Saxoniæ, si in criminalibus sine consilio Scabinatus, Lipsiensis vel Dicasterii Wittenbergensis, iudex sententiam protulerit, propter vigorem Consuetudinis ea ex capite nullitatis impugnatur. Unde etiam videre est, quantum Imperator & Imperii status sapientibus & juris Consultis confidant: Qui in causis hisce arduis consulendo maximè sunt assidui & circumspecti: Id quod etiam summa ¹² iustitiæ ratio expostulat & necessitas: Sunt enim nonnulli scribæ ¹³ sive Actuarii

(vide *Valent. Winth. in Parth. litig. lib. I. cap. 14. n. 22.*)

interdum etiam Commissarii iudiciorum criminalium, contra *constit. crim. art. 1.* (experientia teste) tam imperiti ut sæpenumero necessaria processus vel quippiam, (unde reo ingens generatur periculum) negligant, præsertim in arduo torturæ, indiciorum & confessionis puncto. Sunt qui ex consuetudine, ut usitatas solennitates adimpleant, quæpiam, vel etiam proprii cerebri opinionem, ascribunt Protocollo, quæ in rei & causæ magnum vergunt præjudicium. Interdum virgulis sive signis marginalibus quædam notant in actis, quibus rei causam graviolem reddere intendunt. Contra, non raro quasdam scitu omnino necessarias, tum causæ, tum processus circumstantias, ac si tanti non sint, ut actis inferantur, & Jurisconsulti inde informantur, omittunt. Unde fieri haud potest, quin illi seducantur sepissimè. Quod attenta consideratione advertere & avertere necesse habent consulti jurisperiti, magno pondere attendentes, ut sua prudentiâ simul & dexteritate hodiernæ communi inscitæ tabi eant obviam & medeantur,

tur, non responsis suis solum bonam istam clausulam, pro more nonnullorum Collegiorum Juridicorum annectendo: Si diligenti habita inquisitione, de delicto certo constet. *Dan: Müller. in semestr. lib. 3. cap. 40.* sed etiam accurate circumspiciendo, an decircumstantiarum, loci, temporis, personæ, aliisve requisitis, vel in processu quippiam deficiat, quod consilium petentis arguat hallucinationem. Tunc necesse & tutius est, porro potius inquirere, quam decernere,

Ex Aut. Gell. in noct. lib. 20. cap. 1. Grev. lib. 2. concl.

pract. 110. n. 1.

& denuo & melius informari, quam sive in puncto torturæ, sive condemnationis aut absolutionis determinatè respondere. Cum¹⁴ ad hoc noverint, plerumque suum consilium sive conceptam sententiam in criminalibus, simul ac à iudice prolata est, statim & sine morâ sæpe non citra innocentiae jacturam mandari executioni: inciviliter & malè intellecta, alioquin salutari.

l. cum reis 18. C. de pæn: l. penult. in princ. C. de custod.

veor.

Et in civilibus quidem judiciis, solam pecuniæ & bonorum amissionem¹⁵ respicientibus, iniquitatem corrigi & reparari posse: in capitali autem judicio secus esse, & sicuti in bello non licet bis peccare, ita nec in criminali causa & capitali judicio bis errare permitti.

Anna Robert. rerum judicat. lib. 1. cap. 4. pag: mibi. 48.

& facta semel rei damni animadversione, irreparabilem esse judicum errorem, nec eorum imperitiam posse corrigi. *Anna Robert. ibid.* Nec præcipiti studio agitari oportere, ubi factum est irrevocabile: posse enim pœnam dilatam exigi, exactam autem haud revocari.

Grev. lib. 2. concl. pract. 110. n. 1. Senec. lib. 2. d. ira

Cap. 23.

Contra quæ graviter aliquando fuisse peccatum, de duobus¹⁶ notabilibus & horrendis exemplis ira refert Moller. *dict. loc:* Quod cum alibi observatum non fuisset, sed ad consultationem cujus-

E

dam

dam viri nobilis responsum, cum de quo quæsitum fuerat, propter parricidium in uxore commissum, quod in tortura confessus fuerat, lege Pompeia puniendum, & is sententiam, non tam sua culpa, quam illorum qui responsum dederant, executioni mandasset, uxore, quæ nescio ob quam causam à marito non multo antè abierat, paulo post, salva, & incolumis reversa, nobilis ille ab Electore Augusto 2000. aureis multatus fuit, & insuper Jurisdictio omnis illi adempta. Ita alibi scio mulierem eodem supplicio affectam, quod in tortura, cui ex falsorum testium depositione subjecta fuerat, confessa fuisset, se maritum interfecisse, cum tamen is postea rediisset. Priculosum esse in causis capitalibus

17

consulere & votum suum exprimere, rectissime statuit

Nic. Boer. decis. 168. in prin.

Addens Baldum, & alios ibidem nominatos Jctos eximios noluisse super capitalibus consulere: idque procul dubio propterea, quod sint res conscientia & periculosissimæ, nec non indagationis accuratissimæ. Joh: Sighardus magnus quondam Germaniæ Jctus Consilio Criminali g. ab init. fatetur & de se scribit, quod quantum honestè fieri potuit, rerum criminalium cognitioni superse-

18

derit. Memini aliquem ex facultatis Juridicæ consilio propter vestem non magni pretii & comestibilia nonnulla furto ablata, suspensum, qui quodammodo erat homo fatuus, cujus in actis transmissis (quod tamen Judici consilium petenti imputandum) nulla facta fuerat mentio. Alioquin crediderim utique, eum ad ultimum supplicium non fuisse damnatum. Non ita pridem Judices quidam inquirebant Titium adulterii, qui etiam sponte confitebatur, se cum Sempronia, quæ tempore institutæ inquisitionis maritata & uxor Sejerat, rem habuisse. Quod ita nudè & crudè sine circumstantia temporis, & personæ qualitatibus ad acta scriplerant consulentes. Facultas Juridica illis respondebat, reum confessum gladio feriendum, nisi loci consuetudo poenam non capitalem, sed pecuniariam adulteris dictaret; Iam autem dicta fornicatio facta erat ante annos præter propter viginti, cum insur-

per

per Sempronia, nunc quidem uxor Seji, esset soluta. Reus extra carcerem quidem sed in magno constitutus periculo, post latam sententiam primum consulto Advocato, per querelam nullitatis penes superiorem Jure liberatus est. Unde quid subsit causæ, cur relatio exactis in collegio jurisperitorum non uni, nedum juniore, pro ut moris est, quibusdam in locis, præsertim in causis tam arduis, famam vitamque concernentibus, sit committenda, sed pluribus, inque exercitatissimis & circumspectissimis, imo toti Collegio, nemo non videt. Omnium tale negotium fidem & conscientiam attinet & singulorum.

OBSERVATIO VIII.

Pro Reo accusato vel inquisito, quando acta, ad consilium sapientum mittenda, rotulantur, sive conferuntur.

Judicem Consilio sapientum usurum vel causam decidendam ad eos transmissurum, oportet omnia acta fideliter transmittere.

l. fin. & ibi gl. Salycet. & Fulgos. C. d. relat. pac. Schala

Paravin. in tract. de cons. sap. lib. 3. cap. 9. in prin.

Angel. l. super delictis. 2. C. d. relat. l. ne causas. 15. &

ibi Paul. Castr. & Dd. C. d. appellat. Johan Baptist.

Afin. in praxi. judic. 4. 25. cap. 23. Cagnol. l. con-

siliu. in pr. n. 21. ff. d. Reg. jur.

Ut illis nihil addatur vel detrahatur.

Ludolph. Scrad. tract. feud. cap. 10. Sect. 14. n. 32.

& n. 36.

Partibus vel litigatoribus ad collationem & rotationem, juxta observationem & generalem consuetudinem, omnium bene constitutorum, iudiciorum, citatis. *Postulatio Schrader. dict. loc. n. 33.*

Existunt autem inter alia quidam latronculatores vel eorum actuarii, tam extremæ nequitie, ut in Epistolio sive literis, quas una cum actis ad facultatem juridicam sunt missuri, immisceant quædam (cum tamen ipsæ consilii petitionem, super actis

E 2

&c

& actitatis tantum, ac præterea, nihil continere debeant) de delicti circumstantiis, falsisque sæpe præsuppositis, reo desuper non audito. Idque propterea, ut duriores adversus eum eliciant sententiam. Sunt qui tale quid ex ruditate committunt. Quapropter reus, ejusque Advocatus, etiam hæc in parte sit cautus, petatque copiam epistolæ ad sapientes mittendæ, curet sibi in termino rotulationis originale monstrari, & cum actis consignari. (Cujus formula est omnium tutissima & nullis fraudibus obnoxia sequens: Wir thun euch beyverpahrt etliche für uns zwischen A. & B. ergangene Acta vberfenden / mit Bitte dieselben fleißig durchzulesen / der gebühr zu erwegen / vnd eine den Rechten vnd Acten gemessen Brtheil collegialiter euch darüber zuvergleichen / in vnserm Namen abzufassen / vnd dieselbe anhero neben den Acten verschlossen / gegen endrichtung der Gebühr oder honorarii zurück zu senden) Vel si usque adeo Judex est suspectus, petat à juridica Facultate consulenda, cum, & in actis consignatis rescribi copiam, atque hanc petitionem ad protocollum notari: Postea remissis iis, eam perlegat. Ita casses malevolentia evitabit. Attamen sapientes ejusmodi literas, extra acta scilicet scriptas, respiciunt rarissimè, imò nunquam (pro ut ego arbitror, & vel maximè decet) sed super actis & actitatis consulunt & sententiam concipiunt. Cum judici, nedum in criminalibus, affirmanti vel attestanti non credatur, nisi quatenus ex actis publicis constat.

*Corhm. vol. 3. Responsi. 30. n. 128. & alii ibidem citati:
est in subscriptione Facultatis Iuridica Colonienfis
Mascard. vol. 1. concl. 35. n. 2. 3. & seqq.*

Quod namque in iis scriptum non reperitur, omissum esse, adeoque nunquam intervenisse intelligitur. *Gail. lib. 1. obs. 134. n. 15.* Si tamen est, cur reus tale quid metuat, cautela hæc abundans ei non nocebit: Habeat etiam in termino rotulationis Notarium apud acta, qui subscribat, eaque una cum deputatis Commissariis consignet, & ante dictarum literarum copiam in formâ authentica sibi dari curet: Quam si judex denegat, potest appellari. Qui autem non tenetur dare copiam nominum Juris Consultorum, propter

pter rationes allegatas à *Marant. in Spec. aur. part. 6. de appellation. n. 9.* Ubi porro optimè ad propositum: ita scribit: Quod nota, quia quotidie evenit iste casus, & pauci advertunt in petendo copiam dictarum literarum, & ut plurimum Judices Idiotæ pendent pro aliqua parte, & solent scribere literas commendatitias in favorem alterius, quæ literæ solent movere animos aliquorum Consultorum in præjudicium alterius partis: Et mihi ut pluries evenit, quando fuerunt mihi transmissi aliqui processus per Judices idiotas diversorum locorum nam fuerunt mihi transmissæ literæ commendatitiæ in favorem alterius. Verum, non abstraxerunt animum meum à recto iudicio: Et idem rogo, quod omnes Consultores faciant: Et prædicta etiam tenet: *Specul. in tit. de relat. 4. qualiter.*

Quod si iudex consulens punctum controversiæ sive 6
quæstionis dubiæ velit exactis elicere, & illum una cum actis ad consulendos sapientes transmittere: Tunc ad ejus formationem similiter litigatores sunt citandi.

l. 1. & ibi Bart. Bald: Angel. Salycet. & Dd. C. d. relat. l. 2. & 3. C. eod. Pac. Schat: Patav. in dict. tract. d. conf. sap. lib: 3. cap. 9.

Judex tamen invitus non cogitur illum punctum formare, sed sufficit, quod ipse omnia acta ad consilium sapientum transmittat, & super actis generaliter petat, quid juris.

Philip. Franc. C. intimasti. n. 4. Dec. n. 6. circ. fin: extr. d: appellat. Schrad. dict. tract: feudal. n. 34. ubi plurè citat.

Imo ego putarim securius, & melius facere iudicem, si plane & semper ad ejusmodi formatione quæstionis, sive status controversiæ abstineat, generaliter secundum formulam consuetam, ante insertionem Sententiæ conceptionem petendo: Quod approbat:

Pac. Schat: Patav. dict. cap: 9. in med.

Alioquin ex hodierno iudiciorum stylo vix evitabit suspensionem, & sæpe non, vel difficile litigatores habebit consentientes. Superfluous insuper videtur iste labor in Consulendos potius, hæc in

parte non constringendos, quorum est acta & actitata diligenter, juxta ac fideliter legere & ponderare, rejiciendus.

Pac. Schol. Patav. dict. cap. 9 in med. Angel in l. ejus

qui si cert. per. Bald. in cap. 1. in pr. d. contra invest.

Alex. in l. Tria. Solut. matrim.

Unde testatur & dicit. *Schrad. dict. loc.* Et in hisce regionibus, me sci-
ente, nunquam illi judices, qui ad Sapientes acta decidenda trans-
miserunt, ex actis punctum extraxere vel formavere, sed solum-
modo acta ad consilium sapientum transmissere.

OBSERVATIO IX.

*Pro Iudice, insidias partium quando acta ad consilium
mittit sapientum, evitatur.*

JOannes de Deo, Hispanus in doctrina sua *Advocatorum lib. 1. cap. 10. n. 4.* autor est Advocatis, & ita scribit: Cum autem con-
siliium datum fuerit, & in scriptis redactum, si times de malitiâ
judicis, si cum honestate poterit fieri, labora ut scias consilium,
quia poteris melius scire quid sit agendum, scilicet an sit ad sen-
tentiam festinandum vel ad aliquod de novo proponendum, an
componendum, vel ad beneficium restitutionis in integrum pe-
tendum, vel alia beneficia, forte prætextu falsitatis, vel alia ratio-
ne probabili excogitata. Item si de victoriâ sis certus, adesto ut
sententia feratur. Hæc ille. Sed quomodo cum honestate (ut ait)
2 quisquam scire, & hoc consilio uti possit, ipse noverit. Inde ta-
men, & ex similibus, ansam sibi arripiunt sæpe reorum amici,
causis non usque quaque fidentes, tabellarium acta ad consilium
sapientum, sive Facultatem Juridicam perlaturum pretio corrup-
pendi, ut in itinere, certo ad id constituto loco, regrediens, eis
acta, quamvis sigillo Facultatis Juridicæ clausa, in secreto com-
monstret: Qui tunc astutè & tam artificiosè ea aperiunt, consilium,
respondum, sive conceptam sententiam introspectantes, ac tali
modo claudunt vicissim, ut de fraude hac Judicibus nihil facile
consta-

constare possit: Vel instruunt quosdam cognitu difficiles & subor-
nant, qui ac si essent fures & latrones, redeuntem nuncium obruunt,
acta relignant, quærentes quasi pecuniam, juridicumque respon-
sum legunt, & prout illis visum fuerit reddunt. Ante autem sa-
gaciter & magno conatu, quorsum cum actis sit iturus tabellarius,
qui vel ex simplicitate, vel ex aviditate lucelli, supra mercedem
ab aliis, aliarum literarum quasi causâ dati, suo indicio sæpe sese
prodit, explorarunt, vel saltem conjecturis assecuti sunt. Id quod
contigisse scio. Vel ipse Judex nequitie callibus ita involvi po-
test: Quando nimirum subornatus quidam tabellarius ultro ei se
offert, dicens se istuc vel illuc cujusdam negotii causâ ab alio mis-
sum iri brevi, an quid sit, quod eodem itinere Domino Judici ex-
pedire possit? Tunc Judex vel Actuarius ad sumptuum sublevatio-
nem ut reportetur Actorum responsum, acta isti tali interdum cre-
dit nihil suspicans mali. Quid autem tunc subsit periculi, nisi
captivi rei sanguinis vel affinitatis nexu juncti, vel alii ejus amici,
responsi tenorem resciverint, prout captivo expedit, consilia cape-
sunt, congruunt, sententiam urgent, vel omnem movent lapidem,
ut is relaxetur, vel carcerem effringat, seque in pedes conjiciat,
etiam cum vitæ discrimine. Hinc necesse est ut Judex, sive Acto-
rum Magister, præsertim in causis tam arduis & capitalibus, ra-
tionem transmittendorum actorum, se ita gubernet, ne de tempo-
re itineris, vel loco petendi consilii, quis quicquam vel conjicere
possit. Neque tabellario cuivis, nedum ultro se offerenti, sed ju-
ratis & illis, quos scit cautos simul & probatæ fidei, fidat, atque
ita dictas, similesque malorum hominum insidias evitet.

Alium quoque malum practicandi modum interdum sibi
insurgent rei, vel ipsorum amici, ut in actu rotulationis eximant
tot Juridicas facultates, ut vix una atque altera, ad quam acta com-
modè mitti possint, supersit, atque sic de loco, ad quem transpor-
tantur, non tam facile queant falli. Ut autem & huic astutiae ea-
tur obviam, Judex eximendi potestatem potest restringere ad duas
vel tres facultates, nisi causæ prægnantes sint in promptu. Ad-

voca-

vocatorum nonnulli reperiuntur, qui inventa lege transmittendi acta, ad petitionem alterutrius partis, vel utriusque hanc fraudem quoque invenerunt, ut speciem facti ad utilitatem suorum clientulorum forment, eandemque interdum adeo fucatis circumstantiis adumbrent, ut quam potest fieri minimum, videatur discrepare à facto, in actis originalibus, paulo post transmittendis, proposito & disceptato, cum tamen re ipsa accuratius inspecta, & statu controversiæ pressius considerato, illi plane non conveniat. Talem facti speciem postea ad plures facultates juridicas pro eliciendis ad libitum responsis mittunt, eaque obtinent, præsertim, quando unum vel alterum ex collegio, sibi simul sancto denario, reddiderunt propitium. Experientia enim testatur, consilia & responsa amore magis eorum, qui ea expetunt, quam veritatis & iustitiæ dari.

Corhm. vol. 3. conf. 38. n. 332. Joseph. Ludov. concl. 12.

circa fin:

Ubi inquit: Doctores nostri, dummodo lucrentur, scribunt, pro qua parte ab iis consilium petitur, & eam partem defendere conantur, sive iuste sive injuste: Quia Doctores sæpe æris magis quam charitatis studio in consulendo ducuntur.

Ioh. de Castill. in tract. de usufr. cap. 41. n. 8. Iohan. Peter. Surd. in Prefat. consil. vol. 1.

Qui ibidem ita scribit: Quandoquidem quæ in responsis dicuntur, non satis habent fidei apud prudentes Iudices, quod non omnibus veritatem semper assequi, sed fucatis, & non admodum consistentibus argumentis deliniendo, eam quæ magis ex re litigatorum esset, sententiam tueri curæ fuerit: unde tantam existimationis jacturam passus est juris consultorum ordo, antiquitus præcipuo, & summo honoris gradu constitutus. Huc pertinet narratio

fin: Keltbus. disp. feud. 6. contr. 16. n. 44.

Es ist kein vngewohntes/ sondern gememes Werck/ daß die ienige/ so böse Sache haben/ vnd deroelben durch expraeticirte responsen Vernehmer consulenteu gerne ein gut ansehen machen wolten/ den casum oder speciem facti nicht bona fide, sondern Partheilig vnd Vortheilhaffter

haffter weise auffsehen / damit ex falsis præsuppositis, davon ein consulente nicht wissen kan / die decision ihnen zum besten außschlage. Quod etiam testatur

Tiber. Decian. in apolog. contra Alciat. cap. 21. sub fin.

Quando jam acceperunt illi consulentes ex voto responsa collegiorum aliquot juridicorum, postea in actu rotulationis actorum judicialium reliquarum Academicarum Facultates juridicas, ab eorum studio eximunt, ad priores Juris Consultos in consilium ante adhibitos (qui vel quorum Referentes à præconcepta sua opinione, & antea ad partem consulentem, dato responso, interdum simul laboris tædio haut facile recedunt) actorum missione detorta, itaq; & parti & judici sæpe imponunt. Hujus rei peritum novi non-neminem, causæ bonitatis defectum, etiam in criminalibus, sumptibus parcendo nullis, hoc artificio adimplere solitum. Qui, quamvis hoc ipso lucretur causam, an non perdat animam, docebit ille dies novissimus. Si ad vivos, possent revocari ante nominati, & alii antiquiores Juris Consulti, ut præsentem Judiciorum criminalium calamitatem, & justitiæ statum deploratissimum cernerent, quo omnia ruunt in pejus, horrore percuterentur, & obstupescerent. Sunt tamen quædam Academicarum collegia, 7 doctis, peritis, & exercitatis viris hætenus & in hunc usque diem ornata, quorum diligentiam, dexteritatem, scientiam & conscientiam in actorum studio, & sententiæ conceptione, & quod in tramite Justitiæ steterint immoti, sæpe deprehendimus, responsa tum propria, tum aliorum Juris Consultorum ita semper intelligentes, sicuti Cujacius in fronte consultationum suarum conditionem apposuit: Ergo si ita est, quemadmodum tua consultatione significas, & c. & fideliter attendentes monitionem *Ern. Cothm. 1. conf. 1. n. 527*. Bene & recte judicare volentem, non nuda Juris Consultorum responsa, sed mandata & leges divinas & humanas intueri atque sequi oportet. Nam quæ in responsis dicuntur, non satis habent fidei apud prudentes judices: monente, cum additis rationibus

Joh: Perr: Surd. in antedict. præf. consil. vol. 1.

F

Quippe

Quippe, quod insuper collegiorum Iuridicorum responsa, pro dolor, hodie nimis leviter, & ut ille agebat, superficialiter, non medulliter cudantur: ita conquerente *Ern. Cothm. 1. conf. 1. n. 526.* Variæ præterea, & tantæ nunc temporis obrepunt judiciis corruptelæ, & corruptiones: hoc in puncto transmissionis actorum, ut injustitia vel manibus ferme palpari queat. Quæ tolli & caveri haut possunt, nisi prudentia, accurata inquisitione, & gravi animadversione Magistratum, ex quorum Iudiciis acta ad Iuris Consultorum collegia transportantur. Quod si non fiet, judicia indies replebuntur injustis & iniquis sententiis, sequentur maxima Reip. damna, & omnia inde dependentia mala, & non tantum per cuniculos eas dantes & impetrantes, sed & ipsi Magistratus propter neglectum, nedum conniventiam ipsorumque corruptionibus obnoxii ministri, si non temporales, tamen procùl dubio æternas dabunt pœnas.

OBSERVATIO X.

Contra crassum & periculosum errorem judicum quorundam, in delictis atrocioribus sive exceptis imputatis reis Advocatos denegantium.

¹
² **A**Dvocatos omnino dandos esse reis, qui haberi possunt optimi, ex observationibus 4. & 12. hoc tit. liquet. Sunt tamen iudices quidam, qui ex imperitiâ iurium & iudicii defectu, (ne dixerim ex malitiâ) reis, de criminibus atrocioribus sive exceptis accusatis, simul accipiunt, Advocatos cum injuriâ denegant: Idque ex eo, quod dicitur: In criminibus atrocibus & funestis (quæ autem sint talia

vide inf. in obser. 16. tit. d. indic. tort. & confessi.)

Advocatos non esse concedendos: Et in specie notabiles esse, sine veniâ qui pro reis criminis læsæ Majestatis intervenire tentarint

l. Quisquis s. 4. Denique C. ad leg. Iul. Majest.

Cave-

Caveant autem sibi iudices ab hoc errore periculossimo & perversa interpretatione, tam juri & æquitati naturali, quam communi jurisconsultorum suffragio contraria: Illud enim Advocatum non esse admittendum in atrocioribus & exceptis, aliter non obtinet, nisi crimen sit notorium. (Cum omnibus notorii qualitatibus intellige, & legitime subsecuta Sententia notorii declaratoria. Ut,

in obser. 14. & 15. inf. in tit. d. inquis. & accus. & obser.

4. hoc tit. n. 12.

vel de eo aliter indubitatè constet: prout vult

Bess. in tit. de indic. & confid. ans. tort. n. 76. & tit. d.

inquis. n. 29. in fin.

ubi dicit, quod ad hoc, ut quis dicatur latro famosus, non sufficiat, quod per testes sit probatum eum esse talem, nisi in specie constet de ejus criminibus & latrociniiis:

Paris. d. Put. in tr. d. Syndic. vers. tortus cap. 10. quidam

latro famosus. Prosper. Farin. in pract. crim. l. b: 1.

tit. 5. quest. 39. n. 107. num. 109. 111. Iul. Clar. in

pract. crim. §. hæresis n. 19. Facultas juridica Colo-

nienfis in subscriptione consil. Coshm. vol. 3. Resp. 39.

isti consilio statim annexa num. 242.

ubi ita scribunt: quando jam constat, reum atrox exceptumque crimen, de quo agitur, commississe: Aliter vero sentiendum, quando de eo nec dum constat, sed inquiritur adhuc. Tunc enim dilationes ad deliberandum, & Advocatis permitti debet, Ad quod

ibid. alleg. Marc. Manr. sing: 15. Rol. à Valle cons: 12.

lib. 3. num. 79. Collegium Parav. cons. 2. n. 151.

Indicia esse communicanda, in criminibus etiam atrocissimis & læsæ Majestatis, probavi

inf. in obser. 2. tit. d. indic. tort. & confess. probat. id Farin.

dict. quest. 39. n. 41. & quos ipse ibidem allegavit.

Carer. in pract. crim. tit. detortur. §. circa quineum

n. 16. pag: 181. & §. circa quartum. n. 7. pag. 171.

Cui autem bono communicanda essent indicia, nisi ad faciendas

F 2

defen-

OBSERV. CRIM.

44

6 defensiones? videatur omnino *Farrinae, dict. loc.* Ubi autem defensiones sunt permittæ, ibi quoque nec Advocatus repellendus:

Farrinae, dict. quest. 39. n. 79. pag. 628.

7 Cum cæteris, ex hac præsertim ratione, quia Propter inopinatos carceres, & subitanæ status mutationem, rei ut plurimum ita sunt consternati, ut de iis cogitare nec quicquam possint, præsertim si sint simpliciores. Ad hoc doctus Fisci Advocatus, qui solet

8 eligi de præstantioribus

l. binos. ubi Bald. C. d. Advoc. div. jud. Peregrin. de jur.

fisci lib. 7. tit. 2. n. 12.

in atrocissimis æquæ, atque in vulgaribus sua tela in reum convertit: Hoc magis dandus est reo Advocatus, cum sit, quo ad defendendum, longè favorabilior: Qui si ei denegaretur, maneret indefensus, etiam si habeat copiam indiciorum vel maximè. Si quispiam forte contrarium sentit, contra communem & iniquè

9 sentit, nec ipsius sententia tanto errori patrocinium præbere debet. Ut hæc observatio reddatur illustrior, eam exemplo, una atque altera ratione declarabo. Si quispiam latro est captus, latrocinii crimen quidem non negans, sed prætendens, exercere latrocinia esse licitum: Vel si saga sive venefica fatetur quidem magiæ crimen, sed se defendere & excusare intendit, artem esse liberalem, vel se à diabolo deceptam: Hisce defensiones & Advocati recte denegantur: Cum excusationes ejusmodi sint prorsus frivolæ, absurdæ & contra jura manifesta. Si autem latro vel venefica crimen, quod neque aliter est manifestum, negarent vel ejus qualitates:

Decian. vol. 3. conf. 96. n. 9. & n. 20.

Defensiones & Advocati sunt omnino concedendi: Nec propterea denegandi, quia crimen est atrox vel exceptum, de quo reus captus inquiritur: Sed hac ipla de causâ judex promptior debet esse ad concedendum, & dandum ex officio, etiam non petenti: Quo enim major est defendendi necessitas, hoc minus defensiones adimere licebit: Eo autem est major necessitas, quo majus malum est illud, contra quod se quisque est defensurus. Absurdum

juxta.

juxta ac ridiculum foret magnitudinem criminis objicere, ubi de eo non dum constat, & non est certum inquisitum vel accusatum ejus esse reum. Ut defensiones & Advocati non admittantur, non operatur atrocitas delicti, sed ejus notorietas, ut rectè dicit

Cosbm. vol. 3. resp. 30. n. 242. 243. est subscriptio Facultatis juridica Colonienfis, Farinat. dict. quest. n. 109. Idem lib. 1. tit. 3. quest. 21. n. 77. & seq. ubi etiam dicit:

Judex denegare potest defensiones & copias indiciorum in delicto notorio, intellige ut sub n. 3. *supr.* vel quando ex actis, vel confessione rei constat, & certum est, nullam ei competere defensionem & excusationem: Secus si constaret de contrario, vel essemus in dubio, secundum magis communem, & per totum mundum practicatam opinionem. Quod dubium incidit quando rei Advocatus contra confessionem excipit & exceptionem probaturus est, quia forte (exempli causa) est erronea, promissione impunitatis minis torturæ, vel diuturno carcere, ejusdem squalore extorta, vel non est pura & absoluta, sed certo modo qualificata: Et quando reus dicitur convictus, probare intendit testes esse inimicos, infames vel alias inhabiles. Tunc enim defensio & Advocatus admittendus.

Farrinat. dict. quest. 39. n. 33. & 111. & Dd. citati in fin. obs. 14. tit. 2. infr.

Multa enim etiam contra spontaneam confessionem possunt opponi.

Post alias Gothofred. à Bavo, in theorica criminali practica §. confessio. n. 28. pag. 175.

Et probari Hieron. Magon decis. Lucens. 49. n. 36. Etiam per testes officii necessitate ad rei defensionem recipiendos.

Ares. Conf. 147. col. 3. post. med. per. l. 1. §. Si quis ultro & §. fin. ff. de quest. & ibi Bar. idem Bar. in l. 4. §. hoc autem judicium d. dam. infec. Bald. in l. Cam pre-cup. ad fin. C. de liber. caus.

Ubi dicit salutem hominis tanquam rem publicam officio judi-

- 15 cis esse tuendam, *Huc refer: quædam ex obs. 1. infr. tit. 4.* Porro, ex juris & æquitatis naturalis ratione nemini unquam præscindenda est defensio:

in observ. 14. n. 18. tit. 2. citati. Dd:

Hæc autem ratio non cessat propterea, quia crimen imputatum est atrox & exceptum. Ergo omnino concedenda est in terminis elegantes cum adjectis rationibus.

Farrinac: dict: quæst. 39. n. III. pag: 633.

- Si morbo non usque adeo periculoso correpto, ad pristinae sanitatis recuperationem medicum vocare & consulere licet, quidni, imo maximè liceat idem lethaliter decumbenti? Nonnemo retulit nuper in aliquo scripto publico exempla elegantia, & ut quilibet idiota errorem palpare queat, satis perspicua: Videlicet, si concessum est à jure naturæ, ut prohiberi non possum, ne me defendam ab ictu cultri, multo minus igitur prohiberi potero, ne me defendam ab ictu bombardæ. Res erit indigna sane, quam nec infantes probare velint, ut ei contra vim pestilentissimi serpentis manum liges, cui contra morsum pulicis utramque solvis. Unde
- 16 sequitur, ut si jus nactus sum à natura defendendi me & purgandi à crimine minori, maximè jus habeam me defendendi & purgandi à delicto majori sive atroci:

Cothman. vol. 3. resp: 29. n. 383. & seq.

Idque si solus præstare nequeo, auxilio Advocati, quem habere possum, optimi. Natura enim suadet & sensus communis, ubi majus subest periculum, ut ibi cautius agamus, & omnem præcipitantiam vitemus.

l. 1. §. 5. ff. d. Carbon: e dict: l. addit: C. de appellat. C. ubi periculum extr. d. elect. in 6. Cothm. dict: loc. confer: quædam ex observ. 16. tit. 4. infr: d. judic. tort. & conf.

- 17 Quæ bene sunt attendenda judici, si conscientia & honori velit consulere, pœnam Syndicatus evitare & non audire & fieri crudelis homicida. Judicem enim injustum, non injuste ab homicida crudeli nihil differre dicit.

Ioan.

Ioan. Grev. in trib. reform. lib: 1. cap. 7. pag: 230.

Notabunt quoque illi, quorum vel maxime interest notasse, non tantum contra idiotas, sed illos etiam, qui sibi eruditionem tribuunt: Hodie namque non raro, nescio utrum ex errore (qui tamen iudice erudito indignus est) an ex malitiâ potius exempla contingunt, quæ speciatim tangere non attinet.

OBSERVATIO XI.

*Quomodo Advocatus Conscientiæ & honori cavere
debeat.*

Qui aliis sapit atque cavere studet, sibi ipsi ut sapiat & caveat, imprimis est necesse, ne ei illud Ovidii contingat: *Quique aliis caret non caret ipse sibi*: Sic autem recte cavet sibi, quando cavet suæ conscientiæ: Quæ omnium Advocatorum & Pragmaticorum supremasit, & cautelarum cautela: prout piè monet Reim. Fichard: *caut. 6.* Nulla igitur cautela quamvis speciose fucata, aut probabili, perperam, vel ad obruendam veritatem, vel ad necem alterius, remordente interim conscientia, utentur: Est enim conscientia Angelus humanæ vitæ præsidens:

Vide iudicium Bald: & aliorum à Fichard. d. caut. citatorum. Sic Paul. d. Castr. in l. si per errorem ff. d. jurisdict. omni. jud.

qui ita monet. Cave, ut sæpè dixi à cautelis deceptoris: Quia etsi in hoc seculo Advocatis honorem faciant, tamen in altero magnum anime adferunt detrimentum.

Quapropter Cœpolla primus cautelarum collector, quando refert aliquam cautelam suspectam, plerumque admonet, ne illa quis nisi tum demum utatur, quando fovet justam causam, quam tamen vel favore, vel potentiâ partis adversæ, obtinere diffidit: Vel ut sciat aliis, cautelis improbis uti volentibus obviare. Væ, inquit Iesaias c. 5. v. 20. dicentibus malum bonum, & bonum malum, qui ponunt lucem pro tenebris, & tenebras pro luce, qui

5 ponunt amarum pro dulci, & dulce pro amaro. In extremo Dei
 judicio quilibet debet reddere rationem dispensationis suæ,
 nec ibi versutia humanæ, cavillis vel improbis amplius erit locus
 cautelis: Quod ipsum latius extendere non est necesse: Quoti-
 die namque hæc inculcantur, ut mirum sit, nonnullos, qui Chri-
 stiani audire cupiunt, in corrupto hoc seculo, tam fidelibus, &
 quotidianis dehortationibus minus, quam sancto denario moveri:
 Cum tamen Ethnici doceant, in omni vita sua quenquam ne latum
 unguem à rectâ conscientia oportere discedere Cic. ad Attic.

6 Porro dicendum, quomodo Advocatus consulat & caveat
 honori: Quem si post bonam conscientiam sartum tectumque
 7 conservare velit, in eo sit totus, ut causarum palmam sive victori-
 am reporter. Illud enim cuius palam est, talem qui sæpe & fa-
 8 cile succumbit, non esse magni. Quid itaque cautelæ est, ut Ad-
 vocatus seu conscientiam, ita & causam servet: Abstineat, ab
 omni iniquo jurgio, nec litem desperatam suscipiat: si ei causa de-
 fertur aliqua, plenam à clientulo suo exigit facti informationem,
 eamque in scriptis: Sæpe namque brevissima facti mutatione
 9 totum jus mutatur, vel potius applicatio ejus ad factum: & facti
 ignorantia sæpe prudentissimos fallit l. 2. ff. d. jur. & fact. ign. solli-
 citè quærat ejus probationes, in causis arduis adsciscat sibi socium
 peritum, clientulo temerè victoriam, propter dubium litis even-
 tum, vel Principis gratiam non promittat,

*Neriz. in Sylv. Nupt. lib. 5. n. 108. Ioan. de Deo in do-
 ctrina Advocatorum lib. 1. cap. 6.*

ne incidat in pœnas summi venditorum: de quibus

*vide Menoch. d. arb. jud. lib. 2. cas. 344. Ioh. Bonef. in
 tract. de furt. §. alienavei. n. 108.*

10 Si causa tanti est momenti non erubescat, de ejus bonitate interro-
 gatus dicere, volo mecum, cum peritis & libris deliberare: quia
 tempore indigemus, ut aliquid maturius agamus:

Speculat. tit. de Advoc. §. nunc tractemus n. 6. Raim.

Fichard. caut. 7.

meminit patrem suum Ioh. Fich. Speculatoris cautelas omnes, ut
 &c

& hanc in tit. d. *Advocat.* commendasse plurimum: ut nimirum informationem de facto controverso Advocatus, non obiter & oretenus, sed in scriptis à cliente vel litigatore (in causis maxime gravioribus) exigar. Sæpenumero enim evenit Advocatis, ut apud eos litigatores plurima de causæ suæ justitiâ prædicent, & se probare posse jactitent, quæ postea in processu causæ præstare nequeunt, & longè aliter sese habere inveniuntur: Quapropter etiam causa tandem cadunt, culpam vero adversæ sententiæ in Advocati vel negligentiam, vel imperitiam rejiciunt, & ea quæ prolixè & magnificè primum prædicarunt, postea, deplorata causa, diffitentur etiam omnia. Si itaque plenam in scriptis facti informationem ab initio à litigatore receperit Advocatus, & ad finem judicii retinuerit, nihil est quod metuat exprobrationum: Sed sibi imputet clientulus, qui ea falso asseruit, quæ ex probationibus postmodum non apparent. Adscribere libet huc eleganter facientia verba *Quintil. lib. 12. instit. Orat. cap. 8.* in quo, quæ Oratori (hodie Advocato) in discendis causis sint observanda, scribentis: Nec semel audisse sit satis: Cogendus eadem iterum ac sæpius dicere litigator: Non solum quia effugere aliqua prima expositione potuerunt, præsertim hominem (quod sæpe evenit) imperitum, sed etiam ut sciamus an eadem dicat. Plurimi enim mentiuntur, & tanquam non doceant causam, sed agant, non ut cum Patrono, sed ut cum iudice loquuntur. Quapropter nunquam satis credendum est, sed agitandus omnibus modis, & turbandus & evocandus: Nam ut Medicis non apparentia modo vitia curanda sunt, sed etiam invenienda quæ latent, sæpe ipsi ea qui sanandi sunt, occultantibus: Ita Advocatus plura quam ostenduntur, aspiciat. Nam cum satis in audiendo patientiæ impenderit, in aliam rursus ei personam transeundum est, agendusque adversarius, proponendum quicquid omnino excogitari contra potest, quicquid recipit in ejusmodi disceptatione natura. Interrogandus quam infestissime, ac premendus. Nam dum omnia quærimus, aliquando ad verum, ubi minime expectavimus, pervenimus? in summa, optimus est in discendo patronus incredulus.

G

Promit-

Promittit enim litigator omnia, testem, populum, paratissimas consignationes, ipsum denique adversarium quædam non negaturum. Ideoque opus erit intueri omne litis instrumentum: Quod videre non est satis: Perlegendum erit. Nam frequentissimè aut non sunt omnino quæ promittebantur, aut minus continent: Aut cum alio aliquo nocituro permista sunt: aut nimia sunt, & fidem hoc ipso detractura, quod non habeant modum. Si causam perscrutatus, propositis ante oculos omnibus quæ prosint noceantve, tertiam deinceps induat personam judicis, fingatque apud se agi causam, & quod ipsum movisset de eadem re pronunciatum, id potissimum apud quemcunque agetur existimet: Et sic cum raro fallerè eventus, aut culpa judicis erit. Hactenus Quintilianus: Cujus consilium ut & antecedentia omnia tam in civilibus quam criminalibus apprimè notanda. Similia, & plura necessaria huc omnino pertinentia, legere sunt apud

Decian. in apolog. pro jurisprudent. Cont. Alciat.

cap. 22. d. off. consulent. præsertim n. 28. & 43.

Quæ tamen pro Advocatis doctis & peritis in medium non adduxi, nec meæ tenuitati tale quid sumpserim: Illi namque non hæc solummodo, sed longè majora noverunt: Quia autem eorum meminisse hic commoda incidebat occasio, nolui præterire. Hoc tamen certum est, si dictum consilium Quintiliani & Deciani penes multos esset majoris, quam fuit hactenus, ingens litium multitudo cessaret, & non (ut dicit *Quint. dist. loc.*) deprehenderentur, causam quam discere ex suis litigatoribus noluerunt, ex adversariis discere.

24

Pro autoritate Advocato concilianda suadet. *Specular. tit. d. Advoc. § sequitur 2.* ut accedens ad Advocationis officium exercendum, vestes talaris habeat, & suo officio congruentes, allegans ad hoc sequentes versiculos:

Vir bene vestitus, pro vestibus esso peritus

Creditur à millo, quamvis idiota sit ille:

Si careat veste, nec sit vestitus honestè.

Nullius est laudis, quamvis sciat omne quod audit.

Cui

Cui alludit etiam Juvenalis *Satyra* 7. sic scribens:

*Et tamen hoc ipsis est utile. Purpura vendit
Causiarcum, vendunt Amathystina, convenit illis
Et strepitum, & facile, majoris vivere census.
Sed finem impensa non servat prodiga Roma.
Ut redeant veteres: Cicero nemo ducentos
Nunc dederit nummos, nisi fulserit annulus ingens.
Respicit hoc primum qui litigat, an tibi servi
Octo, decem comites, post te an sit sella togari
Ante pedes, ideo conducto Paulus agebat
Sardonyche, atque ideo pluri quam Cossus agebat
Quam Basilus, raram tenui sacundia panno.*

Quos versiculos etiam enumerat *Raim. Fich. caus. 8. addens* 15
ibid. in fin. Non esse nimium fidendum huic cautelæ de vestitu,
esse enim pro imperitis potius hominibus, novis atque obscuris,
qui nec familiæ nobilitate, nec eruditione clarant, sed solo vestitu
sibi auctoritatem ac æstimationem conciliare coguntur, donec
vel uxorem aliquam divitem, vel aliqualem functionem, illo ve-
stitus hamo captarint. Sed revera talis existimatio, ut exem-
pla docent, postea indies vilescit, & inscitia tandem se ipsam
prodit, atque pudefit. Cures igitur potius, ut tu vestem, quam vestis
te decoret: Hæc *Fichard.* Quanquam verum sit illud vulgare:
Hunc homines decorant quàm vestimenta decorant: Et talem prima fa- 16
cis præsumi, qualem eum indicant vestes esse.

l. item apud 15. §. si quis virgines ff. d. injur.

Quemque iudex in suæ professioni convenienti vestitu, & majori
ornatu inspiciet, majoris existimabit esse auctoritatis, & ei assur-
get salutatione delata, dicens: Sede apud me in loco nobiliori:
Ad quod etiam tenetur,

secundum l. ult. & pen. C. de off. divers. jud. Specul. d.

§. n. 3. Ioan. Bapt. Magon. de rect. patrocin: rat.

cap. 3. n. 36.

Hoc tamen procul dubio nulli, nisi de præclara eruditione noto, 17
vel de ruditate, sub egregio vestimento operta, ignoto continget:

Ubi autem ruditas etiam splendide vestita sermonem facere cœperit, calamum admoverit, & fortè una vel altera causa ceciderit, nec aliunde in posterum, quam ex salario Advocaturæ, vestes sibi reparare poterit, ejus autoritas cum primo vestimento contretur, & ecce, brevi ruditas stabit nuda, & veste, & honore exuta. Quapropter ridicula est cautela in vestibus posita, quando deest scientia.

OBSERVATIO XII.

Ad securitatem Advocati, pro accusato vel inquisito patrocinium suscepturo.

Quamvis Principes, eorumve officiales sive magistratus, ex legibus, ratione naturali, & ductu æquitatis noverint, reis non esse denegandos Advocatos sed eos disputaturos audiendos

l. unius §. cogniturum ff. de quest. Bart. in l. fin. eod. tit.

Brun. q. 9. part. 2. num. 51. Lancilot. d. off. Prat. in crim. sub rubr. d. negat. Crim. & torment. n. 12.

2 Quin etiam reo non petenti de Advocato prospiciendum, & excusationes innocentiae ex officio quærendas,

l. si non defendantur 29. ff. d. pen. l. 1. in fin. ff. d. quest.

l. 9. §. Advocatos quoque d. off. procons. & leg. Innoc. in c. veniens num. 4. extr. d. accusat. Paul. Castr. conf. 48. n. 36. inter criminal. vol. 1. Cothm. vol. 3. resp. 29. n. 180. 181. 183. & ibid. cit. DD. Et in subscriptione Facultatis juridica Colonienfis dicto responso Coth. statim annexa n. 238. & seqq.

Ut propterea nemo Advocatorum, alicujus rei patrocinium suscepturus, propter suum officium, odium metuere deberet, unde gratia potius & laus erat expectanda. Quia non minus providet humano generi, quam si præciis atque vulneribus patriam salvarer, eo quod gloriosæ vocis munimine confusus laborantium spem,

spem, vitam & posteros defendat, *l. Advocati 14. C. de Advocat. divers. judic.*

Verum vix evitari potest, ne offensionem Principis, vel
odium Magistratus incurrat, qui fideliter, quæ causæ necessitas
& utilitas exigit, prout decet, pertractat. Imo eo res rediit, ut in
aulis quibusdam, ubi Principum socordiam malorum regit cupi-
do, & libido consiliariorum, nemo innocentiae captivi, neque ver-
bulo meminisse audeat, quamvis is verè sit innocens, nisi velit
odium, iniquam suspicionem & periculum incurrere. Exempla
sunt in promptu recentiora, quod Advocaati & Notarii suum offi-
cium, in ejusmodi causis, modo planè licitissimo, exercentes, in
squalidos carceres fuerint conjecti, & ibidem ad tempus non sine
jactura, vitæ & sanitatis detenti. Unde evenit, ut miseri rei Ad-
vocatis, postquam vestigiis alii essent deterriti, necessariâ inno-
centiæ defensione prorsus destituerentur. Quapropter obser-
vatio pro Advocato est, si in causa criminali reo velit præstare pa-
trocinium, ut nimirum curet ex officio, secundam prædicta jura,
constitui, sibi que dari literas reversales de securitate, salvo con-
ductu & facta tectaque gratia, in quemvis causæ eventum conser-
vanda, easque sub manu & sigillo Principis, vel Magistratus:
Tunc enim, nisi Princeps vel Magistratus sit extremè impius, se-
cure patrocinari poterit.

Alterius partis, eique addictorum odia, tanquam fidelis,
patrocinii fructus, etiam in civilibus nedum in criminalibus,
sunt & ferenda, & contemnenda, in Deo, illæsa conscientia & cau-
sæ bonitate firmam ponendo fiduciam. Nec curanda est stulta
vulgi imaginatio & sinistra opinio de causarum criminalium Pa-
tronis: Nec ineptiæ quorundam, qui hac vanitate popularis ju-
dicii, vocibusque plebis non attendendis

l. decurionum C. de pæn. Boer. decis. 164. n. 15. Schurff.

cent. 1. conf. 94. n. 5.

moti, in ejusmodi causis operam præstare recusant. Certum
namque est, quo causæ sunt graviores & magis arduæ, hoc hono-
rationes esse earum Advocatos. Daniel Propheta advocando ju-
dicia-

dicatiter liberavit Susannam. Meminisse oportet Christum Salvatorem ipsum pro humano genere Advocati munus subisse: Quod post sacras literas eleganter comprobat

Iohan. Bapt. Caccialup: in tract. de Advoc. q. 1. quem citat. Gigas in xv. de crimin. las. Mai. sub rubric. qualiter in crim. las. Mai. procedatur. quest. 4. n. 6. Grava. lib. 1. concl. pr. 43. n. 4.

idque non in causis civilibus, sive pecuniariis neque poenam sanguinis temporalem sed salutem æternam, æternumque supplicium concernentibus.

8 Alia aliis, qui vel nunquam causas sanguinis tueri volunt, & forte hæc subest ratio: Quippe quod rei capitalium criminum postulati, plerumque sint pauperes & viles, usque adeo, ut dignum labore salarium dare vix, vel planè non habeant, & ubi à iudicibus fucata justitiæ gloria effectatur, patibula parvis furibus, eorumque detritis & ossibus cernantur onusta: Potentiores autem, divitiisque abundantes conniventibus oculis (quæ est hodierni seculi perditissimi, perditissima corruptela) non, vel raro accusentur, inquirantur, capiantur, sed per cuniculos cum illis agatur, quamvis sint sceleratissimi. Propterea operam tales Patroni sine ampla mercede impendere detractant. Sed quæ hæc est, indigna sane Advocato turpitudine? Cujus tamen notam facile evitabunt, rerum criminalium non usque quaque periti, impar humeris onus non suscipientes, sed potius sub honesto aliquo prætextu sese excusantes, vel adjunctum peritiorem quærentes & doctiorem: Imo illi hoc pacto, ut honori, ita & conscientiæ, consulunt vel maximè. Quantos enim ejus sentient morsus, ubi reum ex imperitia se perdidisse, quem jure liberare quivissent, viderint postea melius edocti?

OBSERV

OBSERVATIO XIII.

Ut & quomodo in causa capitali admittatur Procurator.

IN criminalibus judiciis, in quibus ex condemnatione Reo criminoso pœna corporis afflictiva est imponenda, procurator non admittitur,

l. pen. §. ad crimen ff. d. pub: jud. l. 1. ff. an per alium caus.

appel. Iul: Clar. lib. 5. sentent. §. ult: quest: 32.

Mench: d. arb: jud. lib. 1. quest. 80.

Ubi additrationem, & hanc regulam cum pluribus limitationibus & ampliacionibus pertractat. Idque in tantum obtinet, ut supersedeatur in causa contra præsentes reos ex eodem delicto donec contumaces sint condemnati, ne per indirectum, per publicationem processus possint contumaces instrui de indiciis & probationibus super delicto, contra eos existentibus, subornare testes, & deinde comparere

Iul: Clar. in pract. crim. §. fin. quest. 49. n. 7.

Ad hoc tamen admitti debet. Si nimirum secreto judici det capitula & nomina testium, quibus cognita est rei, forte propter metum carceris absentis, innocentia, ut illos ex officio examinet,

l. si non defendantur ff. d. pen. l. 2. C. de abolit. Bart. in

l. 1. §. si quis, ultimo ff. d. quest. Bald: in l. 2. in fin: C.

de edend: Satyc. in l. 2. de abolit. Paul. Cast. in l. 4.

§. si tibi, in fin. ff. de Cond. ob turp. caus. Bart: in l. 4.

§. hoc autem iudicium ff. d. damn. inf. Menoch: de arb:

jud: quest. lib: 1. quest. 82. n. 95. 96. Franc: Aret. in

conf. 147. Ioh. Ant. Rubeus Alexan. in tract: de pose-

stat. procurat. & def. in crim. n. 154.

Qui non admittitur tamen tanquam procurator, sed tanquam instructor ad informandum iudicem forte ex schedulâ aliqua articulatim conscripta, vel aliter de innocentia rei, & Iudex tenetur eum audire, & in veritatem ex officio inquirere

l. 2. ff. d. lib. caus: Cap: Cant. 255. n. 2. & ibidem alle-

gan

*gati ICri. Alex. conf: 138. n. 13. lib: 6. Iul: clar: in
pract: crim: §. fin: quest: 33. n. 2. Cothm: vol. 3. resp.
15. n. 17. & 18. Matth: Steph: in Comm: Conf: crim.
art: 88.*

Quod si neglexerit, facit se reum Syndicatus,
*Ut tradit Iohan. de Anon. in capitulo veniens, colum. 7.
vers: nunquid autem ext. d. accus: Imol. super eodem.
Hippol. de Mars. Conf: 43. n. 38. volum. prim: Fir-
char: caut. 82.*

- 4 maxime si præcesserit protestatio. Et si postea Iudex ex hac in-
formatione, vel testium secreta examinatione, reperiat principa-
lem esse innocentem, contra eum criminaliter, neque ad captu-
ram procedi potest: Sit tamen cautus talis procurator vel potius
5 informator, ne ex processu appareat, quod Iudex illud fecerit ad
alicujus procuratoris vel defensoris instantiam: sed ut ad acta
scribi faciat examinationem factam esse ex officio, alias non valet:
Capol: cautel. 66. Huic observationi, adjicere libet, ratione sui.
6 Commodi aut interesse in ejusmodi criminalibus judiciis posse
intervenire virum pro uxore:

Soc: Col. 46. vers: principaliter de accusation.
qui alia quoque plura exempla retulit: Patrem pro filio, Domi-
num pro servo, Episcopum pro Clerico, Principem pro subdito,
Abbatem pro Monacho & similes.

*Felin: c. meminimus n. 12. d. accusat: Soc: de fall: reg: 322.
fall: 6. & 15. Ruin: Conf: 9. n. 3. lib: 5. Iul: Clar: in
pract: crim: §. fin: quest: 33. v. 5.*

- 7 Qui tamen proprie Procuratores dici non possunt: Neque admit-
ti dicuntur in tribus diversis punctis, scilicet contestandæ litis,
examinis per tormenta, & ferendæ sententiæ,

*Bald: ad l. Reos n. 22. C. de accus: Menoch: de Arbitr:
jud: quest: lib: 1. quest: 80. n: 101.*

Veluti hodie consuetudine passim approbante, procurator vel
defensor ad reliquos actus, videlicet ad opponendas exceptiones,
producendum articulos, & alia facienda in ipsa causa, quando
reus

reus in carcere detinetur, admittitur, *Hartm. Pist. lib. 1. quest. 47. n. 14. Port. lib. 1. conf. 3. n. 2. Reusner. lib. 2. decis. 10. n. 10. Rauchbar. lib. 1. quest. 7. n. 23.* Quod etiam Constitutioni Criminali Caroli Quinti consentaneum est, art. 88. 89. nisi sit accusationi, vel inquisitioni, vel interrogationibus in aut extra torturam respondendum, vel Sententia audienda. Tunc enim reus ipse debet duci ad banchum juris, vel locum tormentorum.

Iul. Clar. in pr. Cr. § fin. quest. 32. vers. 16. item quero.

& ibidem citati Dd. plures. Alex. Conf. 138. n. 14.

verb: Et licet alias. lib. 6.

Secundum hodiernam praxin, & usum judiciorum, pater filium, cum filius censeatur pars corporis patris, imo una eademque persona cum ipso, in toto iudicio contradictorio absentem filium, propter hasce & alias rationes, ad absolutionem usque, defendere potest.

Cosm. vol. 3. resp. 15. n. 17. 18. & seqq. & n. 26. Alberic. d. Rosare. in l. servum quoque §. publica. n. 21.

ff. de procur. Matth. Steph. in Covim. Constit. crim. art. 38. Arumz. lib. 1. decis. 7.

Hoc quoque consilio uti potest reus, ut: curet pro se in iudicio criminali comparere Advocatum suum, is enim veluti procurator comparere non prohibetur, sed admittitur ad causæ defensionem.

Menoch. lib. 1. d. arb. jud. quest. 80. n. 110. Socin. de fallent. reg. 322. fol. 10. Blanc. in pract. Crim. in verb. rerum quia n. 44.

Vel inita pace curet offensum pro sua defensione ad iudicium venire.

Marf. Conf. 17. col. ult. Rube. l. pen. §. ad crimen. n. 103. de pub. jud.

Cui posteriori tamen parum fideri, nec malè Menochius dicit: *quest. n. 109.* Si autem (ut hoc obiter addam) procurator fuit admissus, & neque à iudice, neque à parte repulsus, ejus gesta valent.

Roman. Conf. 215. Duo sunt, n. 2. ver. tertio posito

& seq. Bald. conf. 415. lib. 4. Oldrad. Conf. 130. n. 8.
 Gail. lib. 1. d. pac. publ. cap. 10. n. 18. Cavall. in spe-
 cul. comm. opinion. tom. 1. quaest. 239. Camill. Boyell:
 in summ. decision. tit. 66. de procurat. n. 123.

10 Si etiam pro reo absente compareat procurator admittendus &
 audiendus est, ad allegandam absentiam, & absentiae causas pro-
 bandas

Iul. clar. in pract. crim. lib. 5. §. fin. quaest. 32. n. 17.

*Guido Papa decis. 338. n. 2. 3. 4. Ferrat. in tract.
 cautelar. caut. 18.*

Ubi ponit cautelam, si reus forte metuit iudicis praesentis inimi-
 citiam, vel nimiam rigorositatem, æquiozem, sive magis propi-
 tium successorem sperans, ut antequam citetur, vadat ad partes
 longinquas, adeo ut verisimiliter, vel de facili citatio, ad eius
 aures pervenire non possit, & tunc eo tempore quo citabitur,
 compareat quispiam, & alleget ejus absentiam, in longe distitis
 locis, quare citationis notitia ad eum pervenire non possit, petens
 ne iudex contra ipsum velit procedere, & sese offerens, talem
 absentiam in continenti probaturum. Tunc si iudex probatio-
 nem non admiserit, processus erit nullus.

*Hieron. Gigas. d. Crim. las. Majest. lib. 1. sub rubric. qua-
 liter in crim. las. Majest. procedatur quaest. 18.
 n. 6. 7.*

Si vero ille excusator non offerret, se in continenti probaturum,
 processus valebit, sed salvum erit jus ipsi reo petenti restitutio-
 nem in integrum ex causa justae absentiae.

*Ita notabiliter voluit Barr. in Extravag. ad reprimen-
 dum, in verb. neglexeris, allegans not. in l. ab eo C.
 quomod. & quand. jud. & in l. fin. d. in integr. restit.
 Ant. Rub. Alex. d. potest. procurat. in crim. n. 319.
 & 320.*

Quod dictum (referente Ferratio dicto loco) multum exclaman-
 do sequitur Marian, dicens esse menti tenendum, & per Dd.
 non tactum.

Quam

Quam tamen cautelam intelligendam esse dicit ibidem Ferratius, ubi maleficium est occultum, & quis aliquot menses ante de eo non est diffamatus. Recte autem eam improbat in casu delicti publicè commissi: veluti si de die in publico reus interfecisset hominem! Quotiescunque aliquid natura sua potest prodesset, si illud (prout in casu hoc posteriori præsumitur vel maxime) est affectatum vel procuratum, tunc non prodest.

*l. Spadonem §. fin. ff. d. excusat. tut: §. item tria onera
inst. eod: l. & qui data opera ff. ex quib: caus: major:*

Quæ optimè conveniunt cum iis, quæ eleganter hoc in passu, & alia huc utiliter facientia, docet & firmat Tessaure. decis: 265.

OBSERVATIO XIV.

Alia ut pro accusato vel inquisito in causa capitali interveniat procurator.

Reus accusatus vel inquisitus in causa capitali, si ab alio iudice alia de causa est in carcerem conjectus, potest respondere per procuratorem,

*Ang: in l. eos §. super his C. de appol. Bart: in l. pen: §. ad
crimen ff. d. pub: jud: Menoch: de arb: jud: lib: 1. quæst.*

80. n. 27. & 22. Hippol. d. Marsi: in pract: crim: §.

sequitur n. 30. & n. 31.

ubi exinde hanc extruit cautelam. Ut nimirum accusatus vel inquisitus curet se in alia aliqua civitate, vel loco, proficisci vel asserto debito, vel delicto incarcerari: Et postea per literas Officialis illius civitatis, ubi detinetur, capturam notificare faciat iudici inquirenti vel contra eum procedenti: Tunc erit necesse ut hic iudex admittat procuratorem in causa ista capitali, & supersedeat in processu, donec inquisitus vel accusatus fuerit è dicto carcere liberatus, ut in persona comparere possit. Sed si iudex inquirens resciverit incarcerationem ejusmodi esse affectatam si-
ve procuratam, proculdubio accusato vel inquisito non est pro-
futura

H 2

futura hæc cautela, propter identitatem rationis *observ: præced hæc tit: in fin. annexa. Clar. præct. Cim. 4. fin. quest. 34. vs: 7. quam dolosam, fraudulentam & calumniosam vocat:*

Gothofr. à Bayo, in theorica Criminali practica. parag:

Procurator n: 24. pag: 74.

Quia malitiis non indulgendum *l. in fundo 39. ff. de Rei. vin:*

⁴ Procuratorem quoque constituere potest reus, si delictum est impunibile.

Bart: in l. si servus C. d. his qui ad Eccles. confug: Roland à vall. conf: 11. n. 20. vol. 3.

Exemplum, quod contigit

in factis Hippol. d. Marsi: ipse ita refert in dict. parag: sequitur n. 27. in fin. & n. 28.

Nam quidam puer septem annorum casualiter percussit alium puerum, ejus vicinum, socium & benevolum, qui ex illa percussione intra quindecim dies mortuus est: judex formavit inquisitionem de homicidio, & procuratorem noluit admittere: Hippol: tandem comparens, dixit admittendum esse procuratorem, propter exceptionem oppositam, nimirum, quod delictum, de quo inquiritur non sit punibile; & propterea impediatur litis ingressus,

secundum Bart. in l. si servus C. de his qui ad Eccles. conf.

quem refert & sequitur

Ias. in rubr. C. ut nemo priva: in princ: & in l. nam & postea, in princ. ff. d. jurejurand.

admissus itaque fuit procurator, & puer absolutus. Talia sæpe hodie emergunt, sed nemo judicium, etiam Advocatorum ferme considerat. Huc pertinent quæ refert Menoch:

de arb. jud. quest. lib. 1. quest. 80. n. 177. usque ad fin.

quæ omnino videantur.

⁵ Potro ubicunque formata est contra aliquem inquisitio calumniosa, tunc in tali judicio admittitur procurator, non obstante quod judicium sit criminale: Ita notabiliter

dixit Cyn. in l. reos C. d. accus. Bald. in l. 2. C. ut nemo priva.

Quod dicit notandum

Hipp.

Hipp. d. Marf. in pract. crim. parag. sequitur. n. 20. Ro-
land. à vall. vol. 3. conf. 11. n. 19.

Si etiam cautus reus inquisitus, ut advertat, an inquisitio aliquo
 respectu sit inepta, vel questio à criminali causa separata. Tum
 enim in tali iudicio admittendus est procurator: Ita singulariter

Bald. in conf. 106. incip. verba accusationis, in 1. vol.
 quod est multum notabile, & sæpe in facto evenit:

Et ego, dicit Hippol. d. parag. n. 30. ita pluries praticavi
cum honore & lucro. Ioan. Ant. Rubeus, Alexandr.
in tract. de potestat. procurat. & def. in caus. crim. n.

145. 146.

& alios idem recenset casus, quibus procurator comparare potest
 num. 148. & seqq. An universitas delinquens possit per Procura-
 torem sive Syndicum comparere, vide

Farinac. in pract. crim. in 4. lib. sub. tit. de var. & extr. crim.

TITVLVS SECVNDVS. DE INQUISITIONE ET ACCUSATIONE.

OBSERVATIO I.

De Inquisitione in genere pro iudice, & ne inquireat
in levia.

Perinde ut in civilibus, ita etiam, & vel maxime in cri-
 minalibus secundum leges & iura præscripta processus
 est formandus, & usitato more procedendum.

Godelm. d. mag. & venes. lib. 3. cap. 1. n. 24. Weseub.
instr. d. pub. iud. n. 10. Carpzov. in 1. act. crim. part. 3.
quest. 103. n. 3. & quest. 106. n. 2. Heig. lib. 2. quest.
35. n. 7. & seqq.

H 3

Et

Et hoc non tantum ubi ad accusationem, sed etiam quando proceditur per modum inquisitionis, inprimis reum patienter & sufficienter audiendo: Ad exemplum Dei Optimi Maximi, qui etsi notum haberet lapsum primorum parentum, tamen eos inauditos condemnare noluit, ut ordo iudicii servaretur.

Gen. 3. vs. 3. cap. Deus Omnipotens 2. quest. 1. Godelm. dict. loc. n. 26.

- 2 Et requiritur ut inquisitio sit certa, specifica, clara, & in se continens omnes qualitates & circumstantias, ita ut reo non adimatur defensio: Ac proinde inquisitio generalis, obscura & incerta, non valet.

Marant. in spec. part. 6. d. inquisit. n. 37. Farrinac. in pract. crim. tit. d. inquisit. quest. 1. n. 11. vid. infr. obs. 23. h. tit.

Quod primo limine hujus tituli attingere volui. Etiam si autem propter leve & potius dissimilandum delictum processus inquisitionis non sit instituendus, ut paulo post probabitur.

- 3 Non raro tamen vidi iudices in levia crimina, quæ tamen nulla poena sanguinis vel corporis afflictiva coercentur, inquisivisse quam accuratissimè: A quo tamen abstinere tutius arbitrantur Jurisconsulti

Damboud. in pract. crim. cap. 8. n. 6. & 7. Cushman: vol. 3. Resp. 29. n. 130.

- 4 ubi ad hoc allegat *art. 6. const. crim.* pro hisce enim delictis magis marsupia inquiruntur quam delicta: & Deus avaros perdit iudices: Propterea annotatio bonorum ob contumaciam delinquentis non adhibenda in levibus. *Gail. d. arrest. imper. cap. 1. n. 5. de cujus abusu conqueritur Vincent. Carocius*

in tract. de sequestro. part. 2. quest. 12. n. 4. ibidem dicens:

Fiunt inventaria pro quolibet minimo vulnere: Unde infelices populi passim depauperantur, & Cancellarii sitibundi, & executores canes curiarum, & excoriatores pauperum impinguantur. Insuper inquisitio regulariter est prohibita, & regulariter non debet iudex inquirendo molestare subditos:

Bertrand. vol. 3. part. poster. conf. 64. n. 2.

Mul-

Multo minus per inquisitionem anhelare ad condemnationem.
Quod valde & merito reprehenditur

Roland. à Vall. vol. 1. conf. 45. n. 79. Dec. conf. 189.

n. 19. Boer decis. 164. n. 15. in medio:

quia facile contingit, ut inquirantur indebitè, & tunc iudices parti vexatè tenentur ad expensas & interesse, maximè quando apparet de culpa eorundem,

l. filius familias ff. d. judic. Cason: tr. de inquisit. cap. 8.

n. 4. Corbman: vol. 3. resp. 30. n. 10. & seqq. est subscriptio Facult. jur. Colonienfis.

quod ad novam editionem exscripsit.

Resb. vel sub ejus nomine alius in proc. Crim: tit: 1. de inquisit: cap: 12. n. 4. & 5. vid: obs: 2. tit: 4.

Plura de eo vide in *observ. 8. hoc tit.* Impugnari quoque potest inquisitio ab inquisitis, quod nimirum crimina, de quibus facta est sint levia & dissimulanda: Secundum

Speculat. tit: de inquisit. 4. 1. ab init. Lancellos: de off.

Prat. in caus. crim. rubr: d. inquisit. n. 39.

OBSERVATIO II.

Pro iudice ad cadaver suspectos deducente, & an Iudicium existat, si in ipsorum præsencia sanguinem effundit.

Solent iudices in inquirendo suspectos ad cadaver deducere, quod propter præsentiam occidendis vel occidentium (ut ferunt) sanguinem effundit: Ab hac experientia non esse recedendum docet

Parls. de Puteo cap. Mandavit in fin. Blanc: de indic.

n. 408. & Arist.

ait hoc esse opus divinum & naturale: quia sanguis clamat vindictam contra interfectorem, vid. in *roblem. c. de naribus*: Sanguis de terra clamat & exposcit vindictam *Gen. 4. Boer decis. 166. ab init.*

init. Quæ tamen quanquam plures Dd. sint in sententia contraria, & exempla practicata addant, tanti non faciat iudex, ut sine aliis urgentibus indiciis ex hoc solummodo ad torturam properet, cum sit levissimum & incertissimum. Fieri enim potest, ut sanguis, qui in venis delituit, agitato motoque corpore, & venarum oris referatis erumpat, vel casu sanguinolentus liquor per os, nares, oculos, aures infernasque sedes emanet:

Marth. Steph: in cent. quest. jur. ad instit. cent. 4. quest.

17. Zanger. de tortur. cap: 2. n. 160.

etiam præsentibus amicis vel quibuscunque ut paulo post probabitur. Cum quoque calor occisi non reservetur ultra septem
3 horas, iudex hoc temporis spacio expectato id indicii experiatur, sed ad inquirendum tantum

Cason. de indi. & torm: in proem. cap: 3. Godfrid a Bavo theor. Criminali practica §. homicida n. 128. pag:

349. Hippol. d. Mars: pr. crim: §. Diligenter n. 181.

ubi refert aliquod exemplum, quod ipse, cum esset Gubernator civitatis Albinghanæ, vidit cum admiratione, & homicidam, postquam delictum esset plene probatum, condemnavit. *Boer. dict: decis:*
4 adducit exemplum, quod post octiduum à matre occisus puer, ea inspiciente, sanguinem è naribus emisit: Et aliud ex *Petr. d. Apon.* quod duobus mensibus post exhumatus, sanguinem, homicida supra eum transeunte, ex plagis emisit. *Iac. Martin. in disp. d. cognitione sui, probl. 8.* ex *Crusio*, ita refert: Est Johannes Albus in Stultzbergio interemptus: latuit percussor post mensem: iterum die Martis fratres & propinqui cæsi duos aucupes Kelenbergicos in provinciale iudicium rapuerunt & cædis accusarunt: Illi lese innocentes affirmarunt. Dicta est sententia ut iurejurando se purgarent, duobus digitis, inter quos lana alba, in vulnus impositis. Factum id à priore est, nec quicquam indicii conspectum: altero vero jurante rubere cæpit vulnus, & sanguis exire per pedes defluens, numero populo cernente. Cædis autor confirmatus, supplicium subiit. Verum *Iacob. Mart. dict. loc.* tali indicio nihil tribuendum censet: Idque ex hac ratione, quia

quia quando incipiunt humores cadaveris putrescere, illa putredoes est à calore externo, & calor putredinis causa simul generat spiritus, spiritus illi calidi se permiscunt sanguini in vasis contenti, eumque frigore antea concretum iterum resolvunt & attenuant: Atque hinc sæpius accidit, ut altero vel tertio die post mortem non tantum vividum repræsentet colorem cadaver: Verum etiam attenuatus & Spiritibus permixtus sanguis exitus atque meatus querat, donec tandem, vel per nares, vel per inflictum vulnus prorumpat & extra corpus profluat: quod certe contingere potest, tam præsentibus amicis, quam hostibus & homicidis.

Heig: part. 2. quest. 39. n. 104. & seqq. Matth. Steph: supra dicta quest.

sentit, quod aliis, iisque urgentibus adminiculis concurrentibus propter dictum indicium, iudex accusatum torquere debeat, si modo præternaturali sanguis ex plaga exprimatur: Quæ quidem sententia non est usque quaque spernenda: imo rationabilior est ad torquendum, quam opinio Casani ad inquirendum: Namque hic tantum ex eo, quod naturale est, & contingere potest tam amico, quam homicida præsentem, fallibilius sumit indicium: Ille autem conjunctis aliis adminiculis urgentibus, ex modo præternaturali, qui aliquid divini operis exhibet. Verum quomodo iudex certo est sciturus, modo naturali, vel præternaturali sanguinem effluere, ne injuriam inferat reo ad quæstionem abripiendo, etiam adhibitis peritis, qui tam in occulto negotio, & titubant, & discrepant? Quapropter tutius erit, sæpe dicto indicio nihil confidere

Gomez. tom. 3. variar. resolut. cap. 13. n. 15.

Idque ad iudicii necessitatem cum periculo non transferre. *Heig: dict: loc. n. 106.* & suspectum ad cadaver non deducere: nisi forte in hunc finem, ut aliud indicium eruatur, puta, si mortuum cadaver sanguinem effundat, & inspiciens suspectus expavescat illico, & exalbescat: Ex eo tunc oritur indicium, quod quibus conjunctis putetur, sufficiens ad torturam vide upud *Cason. d. indic. cap. 7. de pallore & trepid. n. 2.*

I

Cui

Cui tamen contrarius est. *Heig. d. q. 39. n. 105.*
Propter rationem, quod aliqui adeo sint impotentis animi, ut licet sint innocentes, tamen tantopere consternentur & tremant, ut facile dispositionem similem veri percussoris possint acquirere.

OBSERVATIO III.

Ad evitandam inquisitionem, quæ quousque ex praxi hodierna, quæ accusatio partis inquisitionem in iudicis non impedit, obtineat.

I Udex in causis criminalibus procedere potest ex officio, & hodie plerumque solet per modum inquisitionis, quod est notissimum

c. qualiter & quando d. accusatione l. 2. §. si publico & ibi Bart. ff. d. adult.

- 2 Ad eam effugiendam videat inquirendus, ut offensus de medio amicorum eum accuset. *Ans. Blanc. caus. 13.* quam tamen cautelam vel potius corruptelam parum vel plane nihil profuturam in aprico est, ubi iudex prævaricationem subolfecerit: Quapropter sit cautus ille, & videat num accusator suam, suorumve injuriam prosequatur, num Fisco & Reipub: sit per accusationem, an per inquisitionem plenius consultum: Si per hanc, non cessabit iudicium inquisitionis: Ad quod omnino videatur

Salicet. in l. ea quidem C. d. accusat: Boss: tit. d. inquisit.

n. 18. 19. & 20. Et tit: d. denunciat. n. 17.

- ubi de prævaricatione denunciatoris: vel num inquisitus fecerit se accusari dolo in curia, in qua minor pœna imponitur. *Pacian. conf: 4. n. 42.* vel opponatur, si ex actis non apparet personam offensam vel aliam, cujus interest non esse citatam, nec ei statutus terminus deliberandi, utrum accusare velit an minus: Hoc enim si neglexerit iudex, ad inquisitionem progredi nequaquam potest.

Gloss.

*Gloss: in c. Presbiter si à plebe 2. q. 5. Bald: in l. Senatus
C. qui accusare non poss: Capoll: caut. 25. Boss: tit: d.
inquisit. n. 68.*

Quamvis autem dicta cautela sit juribus communibus suffulta:
Hodie tamen, quia multa de juribus antiquæ accusationis iverunt
in desuetudinem, ex consuetudine & praxi criminali contraria,
superflua est & nullius effectus *Iul: Clar. in pr. crim. §. fin. quest. 3.
vers. 9.* Ex ratione, quod hodie unus modus procedendi alterum
non impediatur, & in quocunque casu permixtum sit iudici ex of-
ficio inquirere.

*Clar. d. loc. Gand. d. malef. in tit. quomodo cognosc. d. ma-
lef. per inquisit. vers. sed hodie Bald. in l. ea quidem C.
d. accusat. Card. Alex. in c. de accusatione q. 8. Ioan.
And. in addit. ad Specul. in tit. d. inquisit. in princ.
Iohan. Fab. Inst. d. pub. iud. in prin.*

Et processus inquisitionis non sit amplius remedium extraordi- 6
narium sed ordinarium, perinde ut accusatio

*And. d. Pisis relatus per Bald. in l. 1. §. in initio, vers.
sed nunquid ff. d. off. pref. Boss. in pract. crim. tit. d. in-
quisit. n. 8. Farrinac. in prin. crim. tit. d. inquisit.
quest. 1. n. 10.*

Et in ejus locum succedat. *Gomez. tom. 3. variar. resolut: cap: 1. n. 49.* 7
Et in quocunque crimine hodie regulariter fiscus efficiatur accu-
sator. *Iul: Clar: d. quest. 3. vers: 6. Gomez: dict: loc:* Unde si compa-
ret accusator suam, suorumve injuriam prosequitur, non qui-
dem excluditur à prosecutione suæ injuriæ, pariter tamen proce-
dit iudex super inquisitione ex officio, accipiendo informationes,
& examinando etiam testes non productos vel à parte submini-
stratos: Propterea etiam cessat collusionis suspicio, quæ quomo-
do existat & probetur, vide quædam apud

*Marant: in spec. aur. part. 6. tit: d. inquisit. & ejus re-
quisit. n. 51.*

Arque si accusator colludit, non colludit justus iudex. *Iul: Clar:*
d. quest. vers. 7. Consequenter cessat

cautela Bart. in l. inter accusatorem n. 8. ff. d. pub. jud:
 scilicet, ut facta accusatione, iudex faciat sibi dari licentiam ab
 accusatore ulterius procedendi: *Vide Clar. dict. quest. vers. 8. & ult.*
 item cautela, ut præfigatur parti offensæ terminus, intra quem
 si non accusaverit, amplius non admittenda:

Clar. ibid. Boss. in tit. d. inquisit. n. 68. & tit. de citat. n. 41.

OBSERVATIO IV.

Pro marito uxorem adulterii accusaturo ut lucre-
tur dotem.

Criminaliter potest uxor adulterii accusari & civiliter: Si
 autem Maritus elegerit accusare civiliter, tunc, separatione
 facta quoad thorum, coram magistratu Ecclesiastico, lucra-
 tur dotem secundum

gl. fin. Auth. sed hodie ad l. Iul. C. de adult.

Si criminaliter secus est, secundum

d. Auth. vide Bald. cons. 221. vol. 2. Cast. cons. 127.

p. 2. Ant. Guib. Costa d. dote cap. 6. num. 24.

contrarium statuit & deducit

Farinac. part. 5. quest. 142. tit. 16. de delict. Carn. part. 1.

n. 106. & seqq.

OBSERVATIO V.

Ad annullandum processum ratione inquisitionis, contra
universitatem, & pro inquisitore ad id præcaven-
dum.

Quando contra universitatem agere quidam intendit, obser-
 vet de forma essentiali hoc in passu esse, ut incipiat inquisi-
 tio generalis in autores delicti, his demum non reper-
 tis devenitur contra universitatem: alioquin si ex abrupto contra
 eam inquiritur, hoc non observato, processus non valet nec con-
 demna-

demnari potest universitas *Marant. de inquis. part. 6. n. 11.* ubi dicit
se exinde plures processus fecisse annullari & universitates absol-
vi. In eo quoque cautus sit Syndicus universitatis inquisitæ vel
accusatæ, utrum ab Accusatore articulatæ & probatæ sit, eam
deliberato proposito & consilio deliquisse, sin minus, inquisitio
contra universitatem non procedit: Sed contra istos homines sin-
gulares, qui illud fecerunt.

*Bart. communiter approbatus in l. ausfacta §. Nonnun-
quam fin. n. 9. ff. d. pen.*

ubi addit: Plus dico, quod si omnes homines de universitate le-
vato vexillo, & pulsata campana iverunt ad hoc faciendum (lo-
quitur in specie de homicidio) quod non dicatur delinquere uni-
versitas, si deliberatio non præcesserit, quæ est communis opinio:

*Abb. in c. dilectus cl. 2. n. 13. Dec. conf. 221. n. 2. vers. hoc
confirmatur. Hippol. de Mars. in pract. crim. §. con-
stante. n. 47. Io. d. Lign. in cl. 1. d. pen.*

qui dicit, se ex hac doctrina Bartoli, defendisse cum maximo hono-
re civitatem Bononiæ coram Papa, ut non posset civitas tanquam
rebellis puniri.

*Boss. in pr. crim. tit. de homicid. qui poss. n. 1. Corn. conf. 224.
lib. 4. Iul. Clar. in pr. crim. §. fin. quest. 16. vers. ulte-
rius quæro 7. Caver. in pr. crim. de homicid. §. circa se-
cundum n. 1. & 2.*

ubi dicit & probat, tunc non deliquisse universitatem, quando
absque præcedente consilio deliberato, habito tractatu, in loco
& more solitis, etiamsi duæ, aut major pars, aut fere totus popu-
lus & homines, deliquerunt, cum vexillis sono campanæ, vel vo-
cibus acclamando: Arma, arma, carnem, carnem, Propter infan-
tes, impuberes & alios innocentes: Teneri autem particulares
homines intervenientes tanquam seditiosos, non alios

Gail. lib. 2. de pac. pub. cap. 9. n. 4. 18. idem de arrest.

*Imp. cap. 10. n. 24. Bodin. de repub. lib. 3. p. 337. ubi
lege exempla, usque ad pag. 343. Mynsing. Cent. 4.
obs. 29. n. 4.*

Etiamsi intervenisset consensus consulis, & aliorum officialium universitatis.

Mascard. d. prob: concl: 1421. incip. universitas, n. 7. & 8.

Plura & utilia hac de re legere sunt apud

Hieron. Magon: part. 2. decis: Lucens: 72.

ubi tradit quot modis delinquat, & quot modis puniatur universitas.

Latius & eleganter hanc materiam pertractat omnino videndus.

Meischner. tom: 4. decis: Cameral. 22. Schurff: cent. 3.

conf. 55. Corthman. vol. 1. resp. 34. A. num. 185.

usque ad fin:

Quid si dicatur ab accusatore, vel inquisitionales arguant
7 universitatem ratificasse delictum? Similiter advertat Syndicus
ejusdem, delictum resultans ex ratificatione, esse delictum in fa-
ciendo (quod propterea notandum, quia delictum universitatis
in omittendo, ut eateneatur, non requirit aliquem actum extrin-
secum sive convocationem *Gail: 2. de pac. pub. dict: cap. n. 6. 7.*) Cum
ratificare sit factum: Ergo perinde requiritur convocatio, pro-
positio consilii, deliberatio & certa scientia: Quæ scientia est
etiam articulanda

Dec. conf. 437. num. 3. Cachervan. Dom: Ofsce. in decis:

Pedemont. decis: 138. n. 27. & 28.

Quæ bene sunt notanda, ubi imprudens vulgus & rerum imperita
plebecula limites excesserunt. Super pace publica violata quem-
piam accusans, quæ attendere habeat necesse, vide

Gail. de pac. pub. lib: 2. d. cap: 9. n. 7. 8. etiam Meischner.

dict: decis: 22.

OBSER-

OBSERVATIO VI.

Pro militibus ne finito bello propter delicta in eodem perpetrata criminaliter inquirantur vel accusentur.

Quando bellum mox erit finitum & tractatur de ineunda pace, tunc illi qui sibi propter commissa delicta & aliis suis amicis metuunt, omnem moveant lapidem, ut generalem militibus impetrent gratiam omnium delictorum durante bello perpetratorum, quod etiam suo tempore factum meminit

B. ff. tit. Quomodo procedatur per action. in delict. num. 41.
 si tamen in literis gratiæ dicatur quod solummodo remissa sit criminalitas, intelligitur id respectu sententiæ non processus: Et tunc nihilominus possunt fieri in carcerem detusiones & quaestiones *Par. d. Put. in tract. Syndic. char. 64.* Cautè igitur agant, qui hasce remissiones componunt ut clarè intentionem Principis assequantur. Possunt etiam à Principe propter favorem pacis ineundæ remitti militibus extorsiones à subditis facta, & damna tempore belli illata ne remaneant actiones civiles nedum criminales,

Iason. in l. conventionum ff. d. pact: & in. l. Gallus 4. & quid si tantum ff. de lib. & posthum. Boff. supra dict. loc. n. 42. Pruk. Regal. 4. soluta potestas cap. 4. membr. 2. & 3. fol. 41. Gail. 2. Obs 57. & d. Pac. pub. lib. 2. cap. 19. n. 25. Myns: 4. Obs: 9. Cagn l. in l. id quod nostrum d. R. I.

modo pax publicæ utilitati expediens aliter haberi nequeat, *Gail. dict. obs. n. 5.* Alias extra necessitatem pacis publicæ transactio damnum passis nocumento esse non debet, quo minus ad ablatorum & damni restitutionem, agere queant: *Gail: ibid: n. 6.* Cautela itaque est, ut in recessu ejusmodi transactionis expressa fiat mentio publicæ necessitatis. Ego autem dictam Principi generalem remissionem & gratiæ concessionem ad immanissima & omnem

omnem humanam cogitationem superantia, hodierni temporis perditissimi, scelera non extendi nullus dubito: quo faciunt

Rom: in l. si quis in gravi s. hi quoque ff. ad Syll. Marf:

in pract. crim. §. diligenter n. 161. Io. Mar: Montic.

in assert. pract: crim. reg. 8. n. 30.

- 4 Verisimiliter enim de illis Princeps non cogitavit: in dubio autem mens Principis semper præsumitur talis, qualis de jure esse debet:

Ita Bald. in l. ex facto, in prin. in 3. notat. & ibi simpliciter Alex. ff. d. vulg. & pupil: substit.

- 5 Et Princeps nunquam concedit non concedenda. *Bald. in pralud. feud. in 9. col. præsertim cum talia sint, quæ nec ipse remittere, nec quicquam contra dispensare possit, sed potius ad sedandam divinæ Majestatis iram ardentissimam sint punienda quam severissime.* Hoc quoque meminerint milites, quamvis suorum enormium delictorum veniam à Principe sint nacti, nihilominus se Deum ultorem habituros, nec in foro conscientiae, adversus quam nemo mortalium, nec summus Princeps, dispensare potest, tutos esse posse.

OBSERVATIO VII.

Pro judice inquirente in casu homicidii, de inspectione vulneris & ejus lethalitate probanda.

- 1 Quo graviores sunt causæ criminales, hoc circumspetiores debent esse judices & cautiore, ne homicidas inquirendo homicidæ fiant. Cadaver itaque occisi accurate inspiciatur, ut & qualitas & quantitas vulnerum, quæ sint corporis parte, quo armorum genere illata, quæ vulnera causam mortis præbuerint, cum aliis circumstantiis si quæ præterea apparent, ad acta scribantur: vide quæ tradit

Menoch d. Arb. jud. lib. 2. cas. 275. Iul. Clar. pract: crim. §. fin. quasi: 4. vers. 4.

Cum

Cum autem iudices raro huius rei sint gnari, propter religionem
judicandi & damnandi periculum, ejusmodi inspectio fiat per
Medicos sive peritos, qui jurato ad acta deponant:

*Dida. lib. 2. resolut. cap. 13. n. 4. Felin. in c. proposuisti
n. 15. de probat. Bart. in l. fin. ff. d. fidei: n. 12. & in
l. damus §. Sabini ff. d. dam. inf. Boer. decis. 323.
n. 24.*

nisi à iudice in consilium, non vero in testimonium adhibeantur;
tunc enim non jurant,

Farrinac. part. 5. quest. 127. de homicid. par. 4. num. 118.
sed sine juramento deponunt. Inde constabit facilius de vulne-
rum lethalitate & occidendi proposito. Hoc si non ita obser-
vatum in processu apparet, is tanquam propter omissionem for-
mæ substantialis redditur nullus *Cason. d. indic. & torment. cap. 2.
n. 7.* Neque inquisito creditur vulneris lethalitatem asserenti,
cum hoc judicare sit medicorum, non vulnerantium, præsertim
si post vulnus illatum inquisitus fuit carcere inclusus, & vulne-
raturum ejusque vulnus non vidit. Unde Practica judicum Me-
diolanensium admodum improbat, & plus quam diabolica
vocatur, quæ ejusmodi confessiones extorquent,

*Signor. conf. 163. n. 1. ut præterea aliud, & us. sed juncto,
num. 3. & seqq. Socin. conf. 178. Primo aspectu: co-
lum. pen. ad fin. Farrinac. part. 5. tit. de homicidio, 14.
quest. 127. par. 3. in fin.*

Cum sit contra religionem judicandi, & pariat periculum da-
mnandi infantes.

*Gorsy. à Bayo. in theoric. criminali practica. §. homici-
da n. 124. pag. 349.*

Nec tamen necesse est, ut tales Medici sive periti sint Me-
dicinæ Doctores, nam ad curam ejusmodi vulnerum solent adhi-
beri Chyrurgi & Barbitonfores *Boer. decis. 323. n. 12.* Nec ut in
quovis casu visitationis jurent, quando specialiter ad hoc consti-
tuti sunt, & in initio officii sese, semel juramenti nexu obstrinxe-
runt,

K

Mascard.

*Mascard. concl. 1037. n. 36. Speckh. cens. 3.
class. 2. quæst. 13. n. 10*

Sicuti civitates plerumque habent Physicos & Chyrurgos juratos

vide Iul. Clar. lib. 5. sent. §. homicidium vers. 43.

5 Nec tenentur præcise deponere de veritate, sed de suo judicio & credulitate

Boer. dict. decis. Blanc. in pract. in 1. part. defension. §. iis sic premisis n. 86. Anan. in ca. significasti n. 13. de homicidio. Ias. in rep. l. admonendi n. 237 ff. de jurjur. Iul. Clar. dicto loco.

Cujus formula extat in ord: Cam part. 1. tit: pen: nisi forte vocentur in testimonium super eo facto, de quo possit haberi infallibilis veritatis noticia: siue super re perceptibili sensu corporeo

Secundum Blanc. dict. loc. n. 90. quem refert & sequitur Farrinac. dict. loc. ubi hanc materiam de adhibendis medicis in casu homicidii luculenter pertract.

quia tunc non sufficit eos jurare de credulitate, sed de veritate jurare tenentur:

Gail. 2. obs: 111. Myns. cent. 6. obs: 34. n. 12. & seqq.

6 Alii vero testes, præter peritos Medicos & Chyrurgos non sunt idonei ad probandum, utrum vulnera sint lethalia, nec ne

Muscattell. tract. de cog. & prob. delict. in specie de vuln. lethal. vel non, n. 15. & seqq.

7 Quanquam prudenter agat judex, & secundum praxin hodiernam tutiorem, ubi alios testes prius examinat, an vulnus sit lethale, an leve, suo judicio, vel de fama, cujus magnitudinis, faciendo interrogatoria de multis qualitatibus, videlicet an occisus fuerit percussus cum magno lapide, magno fuste seu ligno, ense vel alio instrumento: An in capite vel alia corporis parte. Animus enim occidendi probatur ex qualitate percutiendi.

Gail. lib. 1. de pac. pub: cap. 7. n. 9. Trivisan. decis. 58. lib. 2.

Quibus præcedentibus, sequantur Medicorum desuper etiam à Judice diligenter examinatorum relationes:

Muscattell. dic. loc. n. 22. & seqq. usque ad n. 28.

Et

Et nisi hæc diligens inquisitio præcesserit, & ad acta redacta fuerit (quod etiam notetur pro iudice vel assessore) Medici relatio non valet:

text. & ibi Bart. in l. semel C. d. re milit. Gothf. in not.

ibid. allegans Corser. in singulari, Medicus.

Addit *Musc. dic. loc. n. 25.* Et ita credo observari in omni foro, ut experientia docet, nullam enim puto reperiri posse inquisitionem, quæ solo Medicorum testimonio fundetur, absque alia depositione aliorum testium adminiculantium & comprobantium Medicorum attestaciones. Plura vide omnino infra. *obs. 48. tit. 4.* Quæ sententia hac fortasse nititur ratione præcipua, quam refert *Speckh. d. 9. n. 16.* quod nimirum soli medici sive periti facile corrumpi possint, vel ita deponere, ut effugiant culpam malæ curationis ex *Iul. Clar. §. homicidium us. 43.* Verum si procedat iudex secundum *Constit. crim. Imper. art. 149.* ut omnino tenetur, ut nimirum ipse, cum duobus Scabinis, iudicii Notario & simul adhibitis medicis, vulnera occisi diligenter inspiciat, & ejus qualitates ad acta redigat, res caret periculo: Et tunc aliorum testimonia de circumstantiis vulnerum non sunt usque adeo necessaria: quod etiam praxis Rom. Imp. observat. Si unus medicus solus adest, unius etiam iudicium (conjunctis tamen iis quæ dicta sunt) admittitur: Præsertim si sit insignis, & ob singularem peritiam ad communem civium curam receptus. *Gail. 2. obs. 111. n. 4. 6.* si autem plures haberi possunt, omnino debent adhiberi.

Bart. in proem. Digest. n. 9. Bald. ibid. n. 6. circa finem.

Bart. in l. fin. n. 12. ff. ad leg. Corn. de Sicar. Felin. in

cap. proposuisti n. 6. de Probat. Socin: in cap. presby-

terum. de homicid: Gail: lib: 2. obs: 111. n. 4. Constit.

Criminal. Imper. dict. artic. 149.

Quod in tantum obtinet, ut inde cautelam pro Advocato conficiatur *Bart. ad proem. Digestor. dict. n. 9.* nimirum, si unus tantum adhibetur medicus, ubi plures haberi possunt, ut sileat: Et si postea sententia contra suum clientulum fuerit lata, ex hoc capite appellet. Cujus rei gratia etiam videri potest. *Bald. conf. 302. lib. 2. Roman. conf. 20.*

¶ 2

OBSER-

OBSERVATIO VIII.

De inquisitione inepta, quod nullum operetur effectum, & pro iudice, deficientibus legitimis indiciis, in aliquem de crimine atroci suspectum inquisituro, & an sola conscientia & scientia Principis ad procedendum sufficiat.

I Multos in civitate accusatores esse, utile est, ut metu contineatur audacia: Cic. pro Rosc. Amer. Abscissis tamen calumniandi occasionibus
Machiavell. d. repub: l. 1. cap: 2. & 8. Valens. Winter. in parth: litigios: lib: 2. cap: 12.

Unde Bodinus necessitatem præmiorum iis constituendum statuit lib: 5. d. repub: pag: 539. Et propterea usu & consuetudine hodie tam pœna talionis, quam inscriptionis solennitas passim in desuetudinem abierunt.

Bart: in l. 6. & 7. n. 12. ff. d. accusat. Iul: Clar: lib: 5. sentent. §. ult: quest: 12. n. 17. Wesenb: in paratit. ff. d. accusat: n. 12.

Ex ea potissimum ratione, ne metu propriæ salutis quis ab accusatione desistat, & sic in Reipub: perniciem crimina maneant impunita.

Bart: dist: l. 7. n. 2. in fin: Salycet in l. 3. n. 4. C. qui accusar: non poss: Felim: in cap: super: his. n. 3. de accusat: Damhoud: in pr: crim: cap: 5. n. 5. Boss: in tit: d. accusat: n. 2: Hieron: Gig: tract: d. crim: lasto. Majest: lib: 1. tit: qualiter in crim: last: Majest: proced: quest: 1. n. 5. Nic. Reusner: lib: 3. cons: 3. n. 25. Bened. Carpzov: tract: crim: part: 3. quest: 106: n. 4 E.

2 Verum hodierni seculi mortales, præsertim de plebe, multos hæc occupat opinio vanissima, ut, nisi sint ipsi extremè offensi, opinentur, quicquid potius ferendum, quam facinorosum iudici deferendum vel accusandum, ne proditores (quæ est ipsorum stulta imagi-

imaginatio) passim audiant: Unde etiam testes non de facili depo- 3
nunt ad offensam in causâ criminali. *Iul. Clar. pr. crim. §. fin. quest:*
6. vers. 11. Quidam, ubi vident rixas suboriri, vel delictum perci-
piunt perpetrari, subducunt sese, ne contra delinquentes postea
cogantur testimonium perhibere: Quapropter sæpenumero con-
tingit aliquem magni, vere tamen commissi criminis (de cuius 4
corpore pro ratione delicti ante omnia iudici constare debet

l. 1. §. item illud: 24. ff. d. Senar: consult: Sylvian: Barr:
in l. fin. col: 1. ff. d. quest: Thom: Gram: decis: 60. n. 20.
Boer. decis: 164. n. 8. & decis: 259. Craver. conf: 244.
& 260. Roland. conf: 51. vol: 1. Marfil: conf: 18. n. 1.
vol: 1. Cothman. 1. conf: 12. num. 28. const. crim:
art: 6. Honded: vol: 1. conf: 107. n. 7. & seqq. & vol: 2.
conf: 88. n. 9. & seqq. & ab eo ibidem citati. Thom:
Trivisum. lib: 2. decis: 13. n. 28. Humnius in Encyclo-
pædia par. 5. tit: 13. de inquisit. ubi etiam de aliis in-
quisitionis requisitis, cap. 1.

Hoc enim est de forma essentiali inquisitionis & accusationis, qua
omissa ipsa inquisitio vel accusatio est ipso jure nulla, & omnia
quæ sequuntur

Cas. in tract. de torment. cap: 18. n. 8. citati. Dd. dict. loc:)
esse suspectum, adversus eundem autem non extant sufficientia 5
indicia, ad inquirendum, exinde iudex procedere nequit nisi ve-
lit puniri, & non iudicis, sed canis nomen mereri. *Cothm. vol: 1.*
Resp: 7. n. 47. usque adeo, ut nec ei credatur asserenti in inquisi- 6
tionem, famam præcessisse, nisi de ea aliunde appareat per testes
examinatos:

Fulgosi. conf: 107. col: 2. & conf: 136. in 6. column. Ang:
in l. si vacantia n. 182. C. de bon. vacant. Signor. conf:
155. Clar. §. fin. quest: 31. n. 10. verb. Fama publica.
Et famam à fide dignis ortum traxisse, nisi de utroque ex actis
publicis constet.

Decian. resp: 18. n. 40. lib: 1. & resp: 76. n. 41. Coth:
vol: 3. conf: 30. est subscriptio Colonienfium, n. 128.
& ab eo citati.

K 3

Etiam si

Etiamsi nova indicia post formatam inquisitionem superveniant

Casus conf: 99. n. 1. & seqq. vol: 1. crimin. Bald. conf. 478. lib. 3. circa fin.

- 7 Et cum talis inquisitio ob defectum famæ vel aliorum indiciorum sit nulla, ut etiam non convalidetur per testes postea receptos, quibus delictum plene esset probatum.

text. in cap. inquisitionis §. tertia dubitationis Decretal. d. accusat. Spec. in tit. d. inquisit. §. nunc videndum n. 6. ubi Bald. in addit. Gig. de crim. las. Majest. lib: 1. quest: 9. n. 3. tit. qualis. in crim. las. Majest. procedatur Marf: conf: 25. n. 6. conf: 48. n. 12. conf: 49. n. 7. conf: 50. n. 2. conf: 53. n. 5. conf: 63. n. 3. conf: 64. n. 5. conf: 76. n. 9. conf: 79. n. 2. conf: 82. n. 17. & in pract. crim. §. constante n. 12. Grat: conf: 59. n. 7. vol: 2. & conf: 74. n. 7. eod. vol.

- 8 Nec convalidetur per subsequentem confessionem.

Grat: ibid. quod sequitur Rol: conf: 57. n. 25. vol. 4. & conf: 3. n. 12. conf: 17. vol. 3. Ioan. Marian. Montic. in pract. crim. reg: 1. n. 32. Decian. conf: 13. num: 38. v. 1.

Nec statutum in contrarium valeat.

Marfil: in d. §. constante n. 12. conf: 79. n. 5. conf: 78. n. 5. Decian. d. conf: 18. n. 4. lib: 1. Hieron. Magon. in terminis decis. Lucens. 22. per tot. Ias. in l. milites C. de testam. militat. Rol: à Vall. conf: 3. n. 11. vol. 3. & num. 18. Gravet. conf: 76. 238. n. 11.

Omnia acta post facta reddat nulla, etiamsi de crimine excepto agatur.

Roland. à Vall. conf: 51. n. 23. vol. 1. Farrinac. in pract. crim. quest: 1. n. 44. Honded. conf: 108. n. 13. lib: 1. Facultas Iuridica Colonensis in consil. quod extat inter conf: Cothmanni vol. 3. post 29. n. 119. & aliquod numeris anteced:

- 9 Tenetur iudex parti vexatæ in Syndicatu ad damna, expensas & interesse:

Amod:

Amoed. d. Syndicas. num. 139. Bald. in rubr. C. d. pen. jud. qui mal. judic. Farinac. d. inquisit. quest. 9. n. 10.

Roland à Vall: conf. 3. vol. 3. n. 23.

Contra eum præsumitur de calumniâ.

Paris. de Pur. in tract. Syndicas. verb. inquisitio, col. 2.

& 6. Maraur. part. 6. tit. de inquisit. n. 31. Roland: dict. loc:

Et criminaliter arbitrio judicis punitur.

Farrinac. d. accusat. quest. 25. & seqq. Bald. in rubric:

C. d. ped. jud. in prin. Anton. de Bur. in c. cum dilecti

de del. & conum. Cyn. & Bald. in l. Sancimus in quest. 3. Cod. d. jud.

Cum tamen intersit Reipub: ne delicta, præsertim atrociora, maneant impunita Inquisitione inepta & nulla existente, quamvis omnia corruant secuta, ut reus ab observatione judicii sit absolvendus, remanet potestas nihilominus novum contra eum instituendi Processum legitimum

per. l. libellorum 3. parag. 1. quod si libelli inscriptionem

legitime, &c. ff. de accusat. Gomez: Variar. resolut.

tom. 3. tit. qualiter formetur accusatio, n. 1. Goshof.

à Bavo: in Theorica Crim. practic. parag. inquisitio,

n. 10. pag. 8. Paul: Cast: ad l. si communem parag.

1. si is qui aquam, n. 4. ff. quemadm: serv: amitt.

Ubi ponit exemplum inquirentis vel accusantis aliquem de crimine, tali loco & tempore commisso, & probatur alio loco vel tempore esse perpetratum. Vide etiam hac de re omnino

Roland à Vall: tom. 1. Conf. 31. n. 21. & antecedentibus.

Ubi graviter, pie & sincerè hortatur judicem, ne errorem suum verecundetur corrigere, propterea reum ab observatione judicii absolvat, & nequaquam ad definitivam causæ principalis (cui semper etiam si in rem judicatam transisse dicatur, libelli sive inquisitionis ineptitudinis exceptio apponi potest. *Roland dicto loco & alii ab eo citati*) nedum ad executionem ejus procedat, & ita in reatum Syndicatus, & in æternam Divini Numinis incidat ultionem.

- nem. Notetur etiam cautela *Angel: in tract: d. malef: in verb. fama publica*: Ut nimirum iudex faciat inquisitionem de conscientia Principis, vel Regentis civitatem, vel regionem quandam, qui Principis loco habetur, & curet id ipsum scribi ad acta & quod Princeps expresse dixerit sibi de delicto & ejus fama constare:

Hipp: de Marsf: parag: constante in pr. crim: n. 22. Marant. part: 6. tit: d. inquisit. n. 25. Alex. Consi: 34. n. 2. lib: 6. & cons: 180. n. 11. 2. vol. Roland. cons. 94. n. 31. vol. 4.

Talis inquisitio, etiam si fama vel alia indicia non præcesserint, invalidari nequit:

Vide Bald. in l. nullus. C. ad leg. Jul. Majest. gl. in c. 2. de accusat. in 6. Innocent. in c. cum oporteat, d. accus. Ang. de malef. in verb. quod fama publica n. 5. Dec. cons. 18. n. 44. lib. 1. Hippol. de Marsf. cons. 78. n. 8. vol. 2. & in pr. crim. parag. constante dict. n. 21. & 22.

Quod tamen est vel maxime periculosum. Contrarium itaque, & non sine ratione statuentem

vid. Ernest. Corhm. vol. 1. Resp. 7. n. 51. 52.

- ¹² Hæc autem cautela ut adhiberi possit, requiritur ut delictum sit atrox,

addit Menoch: d. arb. jud. quest. lib: 1. quest. 78. num. 4. & 5.

- ¹³ ut Princeps mandet procedi motu proprio, si enim ad partis postulationem id sit, secus est:

Gigas de crim. les. Majest. lib. 1. sub rubric. quis de crim. les. Mai. cognosc. pos: quest. 9. n. 8. 12. Menoch: dict: loc: Iul: Clar. lib: 5. sent. parag. fin: quest. 6. us. præterea sciens Ang. dict. loc: Farrinac. in pr. crim. tit: d. inquisit. n. 13. & seq.

- ¹⁴ Item, ut clare princeps, asserat, verbis nimirum non narrativis sed assertivis ad suam notitiam pervenisse, quod inquirendus deliquerit: Vide ibidem quoque allegatos

Dd. & Iul. Clar. in pr. crim. parag. fin. quest. 6. vers: 8.

ubi

ubi dicit & refert ex *Ang: ad Ang: d. malef. in verbo*, *Fama publica*: saepe multos peritos Advocatos in eo errasse. Eadem quoque, imo forte major est ratio, si mandet ad malorum aulicorum suggestionem, inquirendum odio aut similitate prosequentium, quos etiam non pudet ejusmodi velo mandati & motus Principis proprii, in delictis parvis abuti. Eò enim improbitas & diabolica quorundam aulicorum malitia audacter saepe prorumpit, si aliquem evertere student, rem ut aggrediantur viâ hac scelestissima: Quærunt & subdunt nimirum, qui miserum accuset. Illi interim partes Judicis assumunt, quasi Juris & justitiæ zelo, non pravis affectibus ad judicandum impulsî. Postea tandem sat diu vexatus & detentus, si repertus fuerit innocens, vel se iniquè accusatum vel inquisitum probaverit, impunè sua scelera ferunt, vñd sol's damit außgerichtet sehn: Er dancke Gott / daß man wider ihn nichts funden. O tempora! O mores!

OBSERVATIO IX.

*Pro inquisitoribus & Actuârio circa examinationem testium,
& quomodo testiam dicta sint scribenda.*

Vidi interdum & audiavi Actuârios & examinatores testium præter officium in ipso examine, ut conciliarent dicta testium, fuisse curiosos, idque non tam ex malitiâ quam imperitiâ: Qui quando testis, dum forte facti circumstantias aliter deponit, quam paulo ante deposuerat, respicere soliti sunt ilico ad retro dicta, & ubi reperiunt ea non plane concordare, monent de contradictione testem: Qui exinde vel ante, vel postea dicta revocat, vel tunc ex quadam præmeditatione ita se explicat, ut depositiones suas in consonantiam torqueat: Quod si ad protocolium candide referretur, variis esset vitiis ejusmodi testimonium obnoxium: Nec importunè opponeretur, quod esset scilicet sibi contrarium

*c. veniens 2. exi. d. testib: Ferrar. in form: oppon. cont.
test. verb. invicem cont. l. 2 & ibi gl. ff. d. test:*

Præmeditatum vel compositum:

L

Spec.

*Spec. d. test. §. 1. n. 81. Rosb. in pr. civ. tit. d. except:
cons. dict. & pers. test.*

Verum cum hoc sit in civilibus alterutri parti injuriosum, juxta
3 ac periculosum, in criminalibus est longè periculosissimum, ubi
ab omni informatione & suggestione sanctæ sunt abstinendæ ma-
nus, ne homicidas quærens fiat ipse homicida: Huc repetantur
quæ allegavi in *observ. 1.1. de indic. tort. & confess.* Quapropter cau-
4 ti Actuarii & examinatores, Deum & justitiâ suspicientes, ab
iis sibi cavent vel maxime: Contra plerique alii, ad evitandum
laborem, non scribunt depositiones testium per extensum, quod
fieri debet.

*Host. in ca. nihil olstat n. 6. & 7. d. verb. fig. Rebuff. in
tract. d. testib. tit. 1. gl. 10. n. 69. Farinac. lib. 3.
tit. 8. de oppos. cont. exam. test. quæst. 80. opposit. 39.*

tam pro Reo, quam pro Fisco *Clar. in pr. §. fin. quæst. 23. v. 2.* Unde
non raro impugnantur & invalidantur, quod tamen præcavere erat
diligentis & fidelis Actuarii: Testis enim dicens, contenta in ar-
5 ticulo vera esse, non probat: Cum ejus dictum non sit scriptum
per extensum: *Bertach. in repert. in verbo, testes deponunt:* Idem
malè faciunt Notarii scribes: Testis dixit vera esse quæ in ar-
ticulo continentur vel affirmat, negat: Qui hoc modo non quæ-
6 runt de his, quæ articulis sunt inclusa, nec annotant sermonem,
integrum proutraque parte prout sonat nec annexas dicti ratio-
nes, constantiam & trepidationem: Quæ tamen considerata
sunt judici

*Viv. opin. 962. n. 1. Farin. dict. loc. Jul. Clar. d. et.
quæst. 22. v. 2. Valent. Wint. in Parth. litig. lib. 1.
cap. 14. n. 22.*

7 Nec quicquam probat testis, in sua depositione dicens, veritatem
esse, sicut alter testis deposuit: Scripto enim per Notarium testi-
monio unius testis per extensum, si in alio testimonio idem No-
tarius per pigritiam scripserit: Dixit & deposuit, prout pri-
mus dixit & deposuit, talis depositio relativa ad depositionem
alterius, non valet, nec à jure probatur: Veluti concludit

Host.

Host: d. c. nihil obstat, n. 2. & seqq. de verb. sig. Rebuff. d. tract: d. test. tit: 1. gl. 10. n. 69. Boss: in tit. d. opposit: contr. test. n. 23. & n. 87.

Contrariam consuetudinem esse irrationabilem iniquissimam & nutritivam innumerabilium fraudum & falsitatum, præsertim in criminalibus, dicit. *Viv. Opn. 968. num. 1. & 3.* Quam etiam improbat *Gail. 1. obs. 104. n. 5.* ubi, quod Notarii malè & imperite, cum periculo partium & causæ controversæ, studeant brevitati: Quia licet testes in dicto convenire videantur, tamen circumstantiæ & qualitates varietatem asferre possunt, quæ multum ad iudicis informationem conferunt. Quamvis autem non desint, qui contrariam consuetudinem sequendam statuunt: Attamen, cum illa sit fraudum nutritrix & falsitatum, ab ea sibi caveant, maxime in causis criminalibus, inquisitores & Actuarii, prædicta bene attendant, & in examinatione testium sibi curæ esse sinant: Alioquin, præterea quod eorum dicta impugnantur & invalidantur, malè consulunt conscientiæ & discrimen æternæ salutis incurrunt.

OBSERVATIO X.

Pro inquisitoribus vel Accusatore in crimine assassinii, & quomodo super eo articuli sint formandi.

Assassinus ille non tantum est qui aliquem Christianum occidi pretio mandat alteri, sive infideli sive Christiano: *Int. Clar. pr. crim. 4. assassinium ab init.* (ubi post alios n. 3. & seq. quæ hodie sit tanti criminis pœna:) Vide etiam de eo ejusque processu:

Coshman: vol. 3. resp. 29. præsertim. n. 381. & seqq. & resp. 30. est subscriptio Colonensium Iuris Consultorum

Verum etiam mandatarii, qui pretio ad occidendum sunt conducti

cap. 1. de homicid. in 6. Bayt. in l. non solum §. si mandato l. sed si unius permisso §. servus meus n. 5. Boff. in pract. crim. tit. de form. comp. n. 141. Carer. in pr. crim. d. homicid. §. circa igitur n. 2.

- 2 Unde nomen hoc descendat, & unde assassini (abominabile & pessimum vitæ genus non tam Germanis quam Italis & forte aliis, nec ex jure communi cognitum, imo in Germania pene inauditum: Corhm: dict: resp: n. 418. extiterint, vide

apud. Menoch. d. arb. jud: quest. cas: 360. n. 41. Carer. dict. loc. n. 3. Doct: Mart. de juris dict. pars: 4. cent.

2. Cas: 129 pag. 223.

- 3 Ut itaque quis hujus criminis convinci & condemnari possit, ex posita definitione sive descriptione colligere est, duas qualitates esse probandas: Primo quod occisus fuerit Christianus: Secundo quod pecunia, seu pretio mediante fuerit occisus: Alias inquisitio non procedit

Alex: cons: 166. in fin. vol: 7. Gail. lib. 1. de pac. pub.

cap. 13. n. 7. Ioan. Andr. in c. 1. de homicid. in 6.

quid dicit, propter hoc se evasisse (ita enim loquitur) quondam impurum de assassinio, ex quo in processu non probata fuerat qualitas, quod ille occisus esset Christianus: Quod etiam allegat Ioan. Arnon. caut. 25. similem causam ibidem referens, quam ipse, dum esset iudex, non probata ista qualitate, determinaverat. Mascard. de prob. vol. 1. concl. 138. n. 13.

- 4 Quapropter cauti sint inquisitores, vel Fiscalis inquisitionales conficiens, ut, nisi velit in causa & processu assassinii succumbere, articulet hanc qualitatem: Occisum fuisse Christianum:

Boff. in tit. d. mandas. ad homicid. Muscatell. de cognit.

seu probat: delict. de homicidio med. mand. n. 13.

- 5 Accusatus enim assassinii, non punitur, etiamsi homicidium probatum fuerit, nisi etiam qualitas assassinii fuerit probata.

Gail. lib. 1. de pac. pub. cap. 13. n. 7. & plures ab eo citati. Felin. in c. auditis 15. extr. d. prascript. col: 18.

n. 33. post. prim. & in c. ita quorundam. 6. extr. d.

Iude

*Juden. 1. Card. Tusch: lit. Q. concl. 6. incipit qualitas
rei n. 6. Matth. Berlich. part. 4. concl. 14. n. 6. & 8.*

Sed hujus criminis atrocitatis intuitu non possum non approbare
judicium *Julii Clari* in *pr. crim. d. 4. us. 2.* dicentis: Sed certè credo,
quod hæc defensio apud nos parum prodesset, modo ille fuisset
occisus in territorio Christianorum: Licet enim vere non nasca-
tur Christianus, tamen cum à communiter contingentibus, infi-
deles non sint soliti inter Christianos conversari, (nisi, quod
verbis *Clari* adjicio, in multis Romani Imperii locis Judæi, qui
quoniam circumcisi reperiuntur, propterea tales occisos non esse
Christianos præsumitur, cui præsumptioni standum, donec pro-
betur contrarium *Mascard. d. probat. dict: concl. n. 14.*) ille qui in
territorio Christianorum reperitur, habendus est pro Christiano,
præsertim in hoc tam gravi delicto, in quo non est super hujus-
modi subtilitatibus insistendum. Ubi tamen reus probaret illum
fuisse infidelem, tunc utique esset ab hoc crimine assassinii absol-
vendus. Stante autem & præsupposita hac sententia *Julii Clari*,
ego existimarim tutius esse pro Accusatore seu Fiscali, ne articulet,
occisum fuisse Christianum, & forte propter defectum probationis
succumbat: Sed potius ut onus probandi quod nimirum occi-
sus fuerit infidelis, rejiciat in reum inquisitum.

Obiter ad hanc observationem adjicio, non esse necesse.
ut pretium fuerit solutum, sed sufficere, si est promissum

*Salyc. in l. non ideo minus C. d. accusat. Fran: d. Aret.
in conf: 165. col. 11. Capic. decis: 155. n. 17. ad
tertiam dubitationem. Gram. vot. 9. n. 2. Ben. Carpz.
in jurispr. Forens. part. 4. conf: 6. def. 10. Honded:
vol. 2. conf: 193. n. 66.*

Nec interesse, utrum pecunia numerata vel promissa sit, an ali-
qua res, seu species. *Gram: d. loc.* quia pecuniæ appellatione res
& omnia corpora continentur *l. pecunia d. verb. fig.* Nec referre
an promissio sit certa, an vero generalis vel incerta, contra

Bald. D. de Franc. in decis. 176. incipit, Clericus protulis.

Mascard: dict: loc. n. 58. & n. 59.

L 3

lege

lege etiam ibidem ulterius quæpiam de crimine assassinii. Nec curandum quibus verbis mandatum intervenerit, dummodo delictum commissum sit propter ipsum mandantem, & ad satisfactionem ejus voluntatis:

Lancelot. de off. Prat. in caus. crim. de Mand. homicid. n. 3.

OBSERVATIO XI.

*Pro judice inquirente, subjuncta aliqua pro reo inquisito,
& an denunciatores possint esse testes.*

DEnunciator criminis regulariter non potest recipi in testem
Dd. in l. ea quidem 7. C. d. accusat. Alb. d. Maler. in tr. d. testib. cap. 3. n. 6. Ioh. Campeg. d. testib. regul. 103. in pr.

imo ipse debet testes idoneos producere, licet non teneatur assistere, neque litem prosequi suis sumptibus, *Damhaud. in pract. crim. cap. 6. n. 10.* Potest tamen esse testis, quando judex non procedit propter denunciationem, sed per inquisitionem ex officio:

Cason. de denunciat. cap. 7. n. 11. Hen. Bover. in singular. in verbo testis. n. 47. Farinac. lib. 2. tit. 6. quest. 60. de teste accusatore n. 74. & seqq. Barr. in l. Divus. 3. ff. de Custod. reor. Campeg. dict. reg. 103. vs. quinto: quos sequitur Carpov. part. 1. const. 16. defin. 66. n. 6.

- 2 Unde existit cautela, ut judex prævidens se alios testes non habiturum quam denunciantes, ut procedat per inquisitionem (intellige aliis forte indicis quæ ad inquirendum sufficiunt extantibus) & examinet denunciatores deputatos vel alios denunciatores, quibus tunc creditur: *Casonus dicto loco.* Nisi eorum inter sit denunciatorum esse: Tunc enim arcendi sunt à testimonio *Bover. in dict. singulari.* Hortandus autem est judex ne hac cautela ad perditionem animæ

animæ suæ malè utatur, nec fraudibus (veluti quando delator crimen indicavit, jubetur silere & delationem celare, ut is postea in testem adhiberi possit, & similibus) conscientiam contaminet. De ejusmodi malitiosis judicibus admodum conqueritur.

Damb. in tr. d. testib. 4. d. reprob. test. n. 22. & in pract.

crim. cap. 50. n. 22.

dicens: Hic tamen (quod acriter insectandum) videas plerosque officarios graviter peccare (ab ipsorum nomenclaturis prudens abstinere) quos non pudet contra omnem æquitatem, eosdem ad testimonia, contra misellos ferenda, producere, quos prius habuerunt delatores: Non alia (metuo) causa, quam ut vel hac ratione ex innocentium oppressione pecuniariam condemnationem affecuti, suis consulant marsupiiis. *Hactenus Damboud.* Tales nequam officarios multos tulerunt quoque hodierna tempora deploratissima: Sed perierunt illi turpiter cum malè quæsitis, & peribunt, ut de iis nec sit proximus hæres gavisurus. Contra sit cautus reus inquisitus, si male suspicatur de teste contra se producto & interroget, sub fide præstiti juramenti num ipse primum indicaverit vel detulerit, ut possit eum reprobare, si judex ad denunciationem inquisivit.

OBSERVATIO XII.

Pro judice ut celeriter inquireat ad evitandam subornationem.

Sæpenumero in facto contingit ut propter moram judicis non modo ipse delinquens se in fugam conjiciat, sed etiam detur spacium ejus fautoribus ac amicis, testes de negotio ipso informatos subornandi, & à veritatis dispositione, præsertim si sunt simplices, deterrèndi: Prout refert

Iul: Clar: in pract: crim. 4. fin. quæst. 5. ab init.

Cautus itaque judex simul ac constat delictum esse commissum, inquit illico, cum magna celeritate & diligentia in personam delinquen-

linquentis, ut quam primum eam sciat, & ejusmodi subornationes & deterritiones evitentur. Si plures sunt suspecti, autorem saltem inter ipsos esse, illico capit omnes, prout in casu incendii aliquando in praxi observari curavit *Menochius*, & judicem statim exorto incendio jubere præhendi inhabitantes domum, & eos de autore incendii interrogare. Sic veritas, quia tempus congruendi & consultandi defecerat, fuit comperta; in arbitr. jud. quæst. lib. 2. cas. 309. n. 6.

OBSERVATIO XIII.

Pro judice seculari, ut sine impedimento Ecclesiastici in concubinatum vel stuprum inquirere & procedere possit.

Judicem secularem, adversus aliquem clericum ejusque concubinam, de concubinato vel stupro procedentem, Ecclesiastici inquietare solent & impeditæ conantur ne inquireat vel pergat procedere, sub colore disceptationis, an ejus sit Jurisdictio: Ajunt enim, concubinatum esse crimen merè Ecclesiasticum: Ex *Gofred.* & aliis, quos refert

Nic. Everhard. conf. 202. n. 9. & 10. Doctor Mar. de jurisd. Eccles. part. 4. cap. 44. n. 6.

ubi etiam ab initio scribit. Oportet in hoc mundo cum fornicatoribus & peccatoribus vivere, sicut Christus Dominus noster cum publicanis & peccatoribus conversatus est, & sciens Judam furem toleravit, nec perdidit. Ut itaque evitetur ejusmodi disputatio, & judex secularis, rejectis remoris & ambagibus, tutò procedere possit, observatio est: Ut scilicet benè advertat num inquisitæ fornicationi omnes qualitates concubinatus requisitæ adsint, prout eas refert & declarat *Grammat. vot. 4. n. 6. & seqq.* quem citat

Jul. Clar. in pract. crim. 4. fornicatio vers. 10. unum tamen. Muscat. in tract. de prob. & cogniti delict. de adult. stupr. incest. & c. n. 36. & seqq.

Nimi-

Nimirum ut primo clericus & focaria sint tales, inter quos possit consistere matrimonium. Secundo, ut hæc sit unica in domo retenta: Tercio ut retineatur in domo in schemate concubinæ: Quarto ut ducatur à viro in domum suam, qui publice cum ea cohabitaret: Quinto ut concubinarius & concubina sint in statu impares, ut puta ille illustris, aut nobilis, hæc vero inferioris conditionis: Sexto & ultimo; ut mulier sit talis, cum qua stuprum committi non possit: Idcirco nec virgo, nec vidua honestæ vitæ poterit esse concubina: Quæ sex qualitates si non simul ad-sint & concurrant, non concubinatus, sed stuprum dicitur. *Gram. d. loc. Clar. dict. loc.* Et tunc nullum est dubium, quin cognitio sit iudicis secularis. *Muscat. dict. loc.* Alii,

ut Hestien. inc. lator. qui filii sint legitimi. Anton. de Bur. in c. cum sit generale d. for. comp.

Statuunt concubinatum esse crimen mixti fori, ut præventio lo-cum habeat: Quam opinionem etiam approbat *Nicol: Everhard. d. conf. 202. n. 10.* addens *n. 17.* se tamen non credere iudicem lai-cum contra occultas concubinas clericorum, posse procedere ex officio inquirendo, & sic detegere eorum crimina: Cum talibus enim in hoc mundo vivere oportere, & eos tolerare, sicuti Chri-stus toleravit Iudam: *c. si sacerdos fecerit. de off. iud. ord.* Insuper notum est magnam esse controversiam an jure civili concubinatus sit per-missus nec ne: Cujus negativam amplectuntur: *Alex. conf. 59. n. 3. in fin. lib. 4.* qui dicit communiter ita teneri:

Felin. in c. cum sit generale, n. 13. d. for. comp. Ripa in l.

fin. n. 38. in fin. C. de revoc. donat.

quos refert *Iul. Clar. in pr. crim. §. fornicatio n. 7.* qui tamen ibidem dicit veriore esse opinionem quod concubinatus non sit de jure civili prohibitus, ex hac potissimum ratione, quia consuetudo est, quæ optima legum interpres, ut iudices seculares regulariter hoc crimen non puniant, nisi quatenus requirantur ab Ecclesia-sticis. Hæc autem ratio hodie, præsertim in terris reformatæ Ec-clesiæ, notoriè cessat, ubi puniuntur & non tolerantur tam concubinarij quam concubinæ: Quapropter existimaverim non

M

esse

esse iniquum, ut iudex secularis in crimen concubinatus inquirat,
 9 & illud puniat, sive delinquens sit laicus, sive clericus: Quia
 delictum non tribuit immunitatem, *arg. l. relegatorum, §. fin. ff. de*
 10 *inter. & releg.* & pauci hodie sunt ex Ecclesiasticis, qui iudices secu-
 lares requirant, vel ipsi concubinatus poenam irrogent, ne id forte
 in aliis puniant, in quo ipsi merdelinquent: Prout animadvertit
Iul. Clar. pr. crim. §. fin. quaest. 37. vers. 4. Quero etiam.

II De concubina Clerici, quia subit cognitioni laici iudicis, eo
 minus dubitandum, praesertim quando delictum est notorium
Nic. Everh. dist. conf. n. 12. & 13. Ac proinde non esset praedicta
 cautela de attendendis sex qualitatibus usque quaque necessaria.

OBSERVATIO XIV.

Pro iudice in crimine, quod dicitur manifestum sive no-
torium procedente: Et quomodo probetur delictum esse
notorium.

I Interest Reip. ut malum de medio tollatur, ac delicta praeser-
 1 tim manifesta, notoria sive indubitata (quae tanquam synonyma,
 pro uno eodemque pono, non attenta aliorum subtili distinctio-
 ne, imitans modum loquendi Constitutionum Criminalium, in
 quibus idem est, *Offene/ öffentliche vñ dñz öffentliche Missethaten/*
veluti Art. 16.) ocus puniantur: Idque non sententiae crimina-
 listarum, communi solum est consentaneum, utque notorietas
 delicti aperiat iudici viam ad inquirendum, & ad executionem
 2 usque procedendum, juris ordine non servato,

Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. quaest. 9. ab init. Carer. in
pract. crim. de appellat. in crim. parag. secundus erit
casus n. 21. 22.

Cum ordinem juris non servare, sit servare suum ordinem:

Gail. lib. 2. de pac. pub. cap. 3. num. 22. Boss. in pract.
crim. tit. quam proced. in crim. not. n. 2.

Sed etiam in Imperii Constitutionibus criminalibus dict. art. 16. expresse
 sancit-

lancitum est: So der Thäter die offen / vnzweiffentliche Ubelthat
freyentlich widersprechen wolt / so sol ihn der Richter mit peinlicher
ernstlicher Frage zu Befenniß der Wahrheit halten / damit in solchen
öffentlichen / vnzweifflichen Ubelthaten / die endliche Urtheil vnnnd
Straff / mit dem wenigsten Kosten / als sein kan / gefordert vnd vollen-
zogen werden. Verum enimvero, quotusquisque est, qui sciat
quid sit notorium? Quotidie de notorio loquimur, & quid sit no-
torium ignoramus: gl. in c. manifesta caus. 2. quest. 1. Multa dicun-
tur notoria, quæ non sunt,

Abb. in c. consuluit n. 2. d. appellat. Rauchbar, lib. 2.

quest. 8. n. 15.

Adeo ut etiam periti titubent Mascard: d. probat. concl: 1109. 2.
Quapropter non esse de facili procedendum super aliquo tanquam
notorio, monet

*Abb: in cap. consuluit. n. 2. d. appellat. quem sequitur &
citat Rolande à Vall. vol. 1. conf. 99. n. 15.*

inter ceteras ex hac etiam ratione, quod sententia notorii decla-
ratoria (de qua in fine hujus observationis) non sit propria Sen-
tentia, sed potius quedam juris Executio.

*Gail lib. 2. d. pac. publ. cap. 3. n. 25. Hering. d. fide-
jus. cap. 25. n. 105.*

Notorium autem delictum quid sit, an probandum, & quot testi-
bus, ut verè inducatur notorium, variæ, cum legibus nihil certi
in eo sit determinatum, sunt DD. opiniones, quas refert Menoch.
d. arb. jud. quest. lib. 2. cas. 166. ubi quidem eas recenset, sed nul-
lam aperte amplectitur:

*Mascard. de prob. concl. 1105. usque ad concl. 1109. in-
clusive,*

ubi de materia notorii multa utilia deducit: ut &

*Odonell. Marcanr. in l. si constare. n. 41. & seqq. ff. so-
lut. matr. Farinac. in pr. crim. lib. 1. tit. 3. de delict.
& pen. quest. 21. n. 47. & cqq.*

quo lectorem remitto: Illa autem ceteris ut communior videtur
prevalere, quæ est: Quod in hac opinionum diversitate, & stan-

te eo, quod numerus testium non sit à jure definitus, sapientis
judicis arbitrio remittatur, quando delictum dicatur notorium.
Is enim juxta facti, loci, temporis & personarum intervenien-
tium quantitatem, numerum & qualitatem, aut factum esse noto-
rium, aut non esse, circumspèctè judicabit

arg. l. aut facta §. 1. ff. de pœn. cap. sicut dignum d ho-
micid. Bart. in l. scriptus n. 2. vers. alii remittuntur ff.
d. religios. & sumpt. sun. Bald. in l. ea quidem col. 4. n.
25. C. de accusat: Menoch: Mascard. Farinac. dd.
locis, Bursat. conf. 43. n. 26. Gomez: tom. 3. d. delict.
cap. 1. n. 42. Capr: in tract: de notor. memb. 2.
n. 4. & 5.

illud autem omnino sciendum, in notoriis quoque prætendi pos-
se defensionem legitimam.

Innoc. in cap. 1. d. off. deleg: Carer: in pract: crim. in pr.
n. 56. Rauchbar. dict: part. 2. quæst: 8. n. 16.

7 & nullum delictum tam esse notorium, quin habere possit excusa-
tiones, vel occultas circumstantias excusantes: Farinac. dict: loc.
n. 50. Ita ut regulariter notorium excusabile dicat

Boss: in pract. crim. tit: quem. proced. in crim. not. n. 6.

8 imo ut crimen dicatur notorium, debet etiam apparere qualitate
ejusdem esse notorias, quod scilicet nulla excusatio seu defensio
competat delinquenti. Et hanc esse communem opinionem
testatur

Collegium Florentinum inter. conf. Curtii senioris conf.

II. n. 13.

quod allegat

Farinac. dict: loc. n. 49. Gail. lib. 2. de pac: pub. cap. 3.

n. 13. Vult. 1. conf: Marp: 16. n. 97. ut & Iul. Clar.

in pract: crim. §. fin. quæst: 9. vers. sed adverte, 3.

Quamquam quidam contraria nitantur sententia: Tamen hæc
æquior videtur, cui etiam robur addit dict: art. 16. (Qui de no-
torio loquitur) in Const. crim. his verbis: Ausserhalb rechtlicher
Ursache / die von peinlicher Straaff rechtlich entschuldiget / öffent-
lich,

lich und unzweifelich ist oder gemacht würde: Item, so einer ohn rechtmäß-
 fig und gedungen Ursache. Item, vud das mit keinem Grund wi-
 dersprechen / oder aus rechtmäßigen Ursachen widerlegen möge.
 Parum autem interest, si vel maximè concedatur contrariæ opi-
 nionis affectis, notorium dici crimen, etiamsi non constet de di-
 ctis qualitatibus, dummodo in aperto sit ipsum delictum prin-
 cipale, & persona delinquentis, si hoc discriminis tantum atten-
 datur, quod positum est in effectu notorii: Nimirum, iudicem
 non posse procedere juris ordine non seruato, nisi satis intelligat
 notoriè delinquentem carere excusationibus & defensionibus,
 prout hoc innuit sæpe dictus art. 16. Quod autem sciri minime
 potest, nisi reo monito & audito

Iul. Clar. in pr. crim. §. fin. quæst. 9. vers. quæro nunquid. 4.

vid. infr. tit. 4. obs. 2. n. 4.

Et communicationem indiciorum siue attestationum non esse de-
 linquenti denegandam, nisi constet eum circumstantiis excusa-
 tionum siue defensionibus prorsus destitui, ut sit ridiculum ad
 nullum usum indicia communicare, *Boss. diss. tit. n. 32.* Imo et-
 iam hoc ipso præsupposito, nihilominus reo defensionem per-
 mittendam, ac propterea esse indicia communicanda ego intrepide
 statuo, tum propter rationem n. 17. in fin. hujus observ; tum ut
 toti populo, cujus interest perinde, ne innocens pereat, sicut ut
 malus de medio tollatur, fiat palam, reo in tam arduo sanguinis
 negotio pro abundanti potestatem defendendi relictam, eumque
 nequaquam, nec in minimo esse gravatum. Idque ex generali
 dispositione & ratione. *l. absentem ff. d. pæn.* Propterea turpiter
 hallucinatus est non ita pridem aliquis iudex, qui quendam
 simplicem, tamen bonæ famæ rusticum, tanquam criminofum
 notorium, quem penes rem furtivam repererat, sine cum mupi-
 catione indiciorum, non inquisitis, minime attentis excusationi-
 bus, torture subjecit. Forte quia non satis inspexerat vel non in-
 tellexerat multum dictum articulum 16. Et quanquam miser ille
 vi tormentorum varia erat confessus, tamen propter iniquitatem
 procedendi, quæstionem injustam, & inde secutam confessionem

M 3

pland

OBSERV. CRIM.

94

planè invalidam & nullam, secundum tradita in obser: 2. inf. tit. d. indic: tort. & conf: liberatus & dimissus est. Cum itaque ex dedu-

- 11 Etis pateat cognitionem notorii esse difficilem & arduam. Iudex, si hæret, vel qualitercunque dubitat, an crimen sit vere notorium, ut super eo tanquam notorio procedere possit, potius ordinario modo procedat, & indicia ad excusandum, etiam reo non petenti, communicet, & terminum ad defendendum præfigat, quam ad torturam, eo minus ad condemnationem festinet, ac consequenter sese in periculum Syndicatus præcipitet:

arg: l. si non defendantur 19. ff. d. pæn: Const: Crim: art:

47. Iul: Clar: in pr. crim: §. fin. quæst: 49. n. 1.

Barr. & Alex. in l. 4. §. hoc autem iudicium ff. de

damno inf. Hippol: de Marf: in pract: crim: §. nunc vi-

dendum n. 19. Zang: de tort: cap. 3. n. 3. & seqq.

- 12 satius est insuper inclementia peccare, quam in severitate

Novell: in tract: ad defens: in tit. respons: reor: n. 54.

Hippol: d. Marf: parag. Occurrunt num. 6. 7. & 10.

idem in parag: expedita n. 85. Cravet: conf: 287. n.

6. & seq.

- 13 Iudex ne fidat quoque informationibus super delicto, quod dicitur notorium, extra judicialiter assumptis, illæ enim non sufficiunt, veluti ex aliis deducit & concludit

Clar: dist: parag: fin. quæst: 9. vers. item quare 5. in fin.

Debet enim constare iudici ut iudici de notorio:

Roland: à Vall. vol. 1. conf: 99. n. 16. Cacheran: decis:

1. n. 45. Virius d. comm: opin. lib. 2. opin. 196.

- 14 Alioquin nec ipsi asserenti creditur Boff: d. tit: quom. proc. in crim: not. num. 3. Nec principi attestanti crimen esse notorium, quando agitur de ejus commodo vel præjudicio: Boff: ibid: n. 17.

- 15 Quapropter cautus iudex super notorio informationes ex officio assumit, easque ad acta redigit, majorem partem vicinæ examinando super delicti commissione, ne incidat in linguas mordaces, ac ne damnum aut dedecus patiatur, in Syndicatu si ob mortem, vel aliquod odium superveniens, post depositionem officii, notorium non posset justificari: Prout bene consuluit Salicet.

Salicet: in l. ea quidem C. d. accusat: Clar: d. loc. Boff d. tit. n. 3.

Quod utile est in notorio tam facti permanentis, quam facti transeuntis:

Nec hic monendum sed quemvis facile perpendere posse¹⁶ arbitror, imo ex allegatis Dd. palam est, dictas informationes notorii non de ipso facto solum, sed etiam, & inprimis de personâ delinquentis, esse assumendas, ita ut notoriè constet judici hanc vel illam factum illud perpetrasse. Hic rectè annectitur¹⁷ observatio pro Advocato, ne nimirum contra reum permittat procedi, tanquam contra notoriè criminofum, nisi prius, secundû ante dicta, discutiatûr de notorietate. Quia si procedatur & pronûcietur contra eum, tanquam notoriè criminofum non poterit appellare.

Rimin. cons: 274. n. 21. Hippol: de Mars: in l. unic. n.

142. C. de rapr: virg: qui alios citat: Gail. l. 1. d. pae.

publ. cap. 3. n. 21. Clar: in pr. crim: parag: fin. quest.

94. v: 2. solet. etiam.

Cautus etiam sit iudex in notoriis, ne nimium properet, & se ipsum involvat. Quippe quod in iis sententia declaratoria non tantum requiratur, sed etiam propterea Reus audiendus sit, eique copia indiciorum cum terminò concedenda.

Iul: Clar: in pract: crim. parag. fin. quest: 9. Boff: in tract: crim. ut. de denunciatione n. 9. Gail: lib 2. de pac. publ. cap. 7. n. 8. 9. 10. obser: 2. tit. 4. n. 5. inf. vid. supr. obs. 4. tit. 1. prope fin: Scult: 42. lib. ult. quest: 77. n. 21. & seqq.

Ego tamen non memini ejusmodi declaratoriam, in nostris judiciis criminalibus esse latam, sed absque ea Judices prudentes, video semper reis indulgere aliquam dilationem, ad sese defendendum, quocunque milliori modo possunt. Quæ via est tutior: Idque non tantum præcul dubio propter dictam notorii dubietatem, ejusque cognitionis difficultatem; sed etiam, quod ejusmodi cognitio ad ferendam declaratoriam, suam temporis moram requirat, & propter dictam rationem sub. n. 9. hujus observationis; & quod¹⁸ defensio, tanquam remedium juris naturalis, nunquam sit deneganda, etiam si justa defensionis causa non appareat. *Hippol:*

Hippol: d. Marf: in pract: crim: parag: quoniam. n. 31.
 32. W. senb: in parat: ff. accusat: n. 12. Iul. clar. lib.
 5. sentent: parag: ult. quest: 55. Ben: Carpzov: defin:
 forens: 7. part. 4. const. 8.

Neque confesso, vel testibus convicto, quando is contra confessio-
 nem & testes excipit, & exceptionem probaturus est.

Iul: Clar: lib. 5. sent. parag: ult. quest: 55. W. senb: in
 paratit: d. accusat: n. 12. Carpzov: dict. loc. vid. supr.
 tit. 1. obs: 10. Paulo post med.

OBSERVATIO XV.

*Pro reo, contra quem super qualitate notorii testes recipiun-
 tur, ut scire possit, an sine subornati.*

- D**ifficile esse scientiam notorii ex observatione precedenti
 abundanter constat: Adeo ut etiam periti titubent, quid
 sit notorium, nec corporis sensu facile percipiatur, Mascard:
 2. concl. 1109. n. 2. Propter hanc rationem, quamvis duo testes ad
 probandam notorii qualitatem sufficiant

gl. inc. Deus omnipotens parag: quando autem: in verbo
 iudicis 2. quest: 1. Spec: in rubr: d. notor. crim: n. 9.
 Mascard: d. concl: n. 1.

- 3 (Quod etiam est de observantia juris Saxonici hodierna Sachsen-
 spigel in addit: ad artic. 66. lit. B: olim autem septem virorum testi-
 monium requirebatur, rex: d. art: 66.) illi tamen causam dicti sui,
 4 sive rationem concludentem, etiam non interrogati assignare de-
 bebunt:

Io. And: ad Spec: tit. d. not: crim: parag. fin. Franc. in
 c. consultit de appellat. n. 3. ubi Abb: n. 2. & in c.
 cum causam col: 1. d. testib: Ias in l. si vero §. qui pro
 rei n. 14. ff. qui satis, d. cog:

quos ut & plures allegat. Mascard. d. concl. n. 2. aliàs non probant.

Farnac: in pract: crim: lib: 1. tit. 3. d. delict. & poen: quest:
 21. n. 103.

Quod

Quod ipsum etiam si reus non advertat nec opponat, iudicis tamen est discernere testibus fidem non habendam, ad effectum notorii, ne reo injuriam inferat, & semetipsum periculo syndicatus exponat: Et cum sit iudicis cuncta rimari, ex officio in innocentiam rei inquirere arg: l. si non defendatur ff. d. pan. debet ex testibus querere, quid sit notorium ut intelligat ac eo magis percipiat rationes concludentes, tum etiam, utrum sint instructi vel subornati, ut statim dicetur. Cautela autem est pro reo ejusque Advocato, si videt contra se testes super notorio examinatum iri, ut nimirum interrogatoria conficiat, an sciant quid sit notorium, & quando factum de jure dicatur notorium. Quia isto in casu est potius ex testibus querenda definitio quam definitum,

Felm. in c. cum contingat n. 15. d. rescript. Speculat. d. notor. crim. §. fin. n. 16. Ioh. Mar. Montic. in repet. rest. p. 18. 406. col. 2. versic. fin.

(Quod etiam obtinet circa probationem famæ, consuetudinis, possessionis, ut possit interrogari, quid sit fama, consuetudo, possessio. Quod alii alibi tractant, idque hic perstringere est præter institutum). Si tunc respondeant, se ignorare quid sit notorium: Vel si id scire dixerint, & nihilominus ex eorum responsione appareat, quod revera illud nesciant, minimè probabunt: Quia deponentes super notorio, debent scire naturam ejus & proprietatem. Quid si testis veram notorii definitionem recitet, cum tamen sit juris imperitus? interrogetur rursus, quomodo, & à quo istam definitionem didicerit: Et si respondeat: à producente, ejusve procuratore vel Advocato, præsumitur subornatus. Quid si dicat testis, se eam ex proprio cerebro, vel ex suo iudicio cogitasse: Queratur ex eo, quot hominum scientia & præsentia requiratur, ad constituendum notorium: Et si testis respondendo certum numerum deponat, exigatur demum ab eo, unde noverit tot hominum scientiam & præsentiam requiri ad notorii inductionem, cum tamen illud definire non potuerit, *Speculat. d. notor. crim. d. §. fin. n. 16.* Sic constabit utrum instructus & subornatus deponat, an vero ex certa scientiâ; *Mascard. d. prob. concl. 1109.*

n. 7. Quamvis non negarim ea omnia, & si quæ præterea Advocati industria invenire poterit, huic esse usui, ut constet de subornatione, attamen si testis juris ignarus, ad prædictas interrogationes non ita accuratè & per verba juris respondeat, vel definiat notorium, ut definire & respondere posset juris peritus, sufficit tamen, si per aliqualem descriptionem, per verba facti attestetur, ex quibus intelligi possit eum naturam & proprietatem notorii non ignorare:

Bart. in l. i. ff. si cert. pet. & ibid. Purpurat. Mascard.

d. prob. concl. 749. n. 35. 36. & alii ibidem allegati.

Ayres process. part. 2. cap. 8. n. 5. & 6. pag. 227.

Quod in aliis quoque obtinet. Et si testis ulterius de definitione interrogetur, ex cuius verbis tamen potest colligi, quomodo actum, super quo producit, intelligat, & ipse tunc respondeat, se nescire, dictum ejus propterea non vitatur

Barr. Iason. Aret. Dec. & Dd. communiter, in l. i. ff.

si cert. pet. Ayres. dict. loc. vid. obs. 33. n. 11. infr. tit. 4.

OBSERVATIO XVI.

Ne inquireat iudex per incantationes & sortilegia.

Sunt quidam ejus perversæ opinionis, ut putent, quamvis indicia sortilegii & divinationis incantatorum (veluti quando incantator vel ariolus quispiam consultus de autore commissi criminis, hunc vel illum eum esse, per incantationem indicat) non sint ad torturam sufficientia, sufficere tamen ad inquirendum: Ex quibus est

Hippol. de Mars. in pr. crim. §. diligenter n. 181. Brum.

tract. d. indic. part. 1. quest. 3. n. 35. 36.

Cujus sententiæ, patronum proculdubio habent Baldum, qui *cons. 364. part. 3. in fin.* scribit, quod maleficium unum possit tolli per aliud, puta per incantationem demonum, si alio modo tolli non

non possit: Quippe cum de aquâ interdum bibendum sit turbida, ubi stagnantis fluminis aqua deficit, & sæpe vulnus vulnere addatur, ut utrumque rectè curetur. Ab hoc reprobo & planè impio inquirendi modo sibi caveat iudex, si velit sibi cavere à grandi reatu capitaliter puniendo, & videre ne processus annulletur: Talis enim inquisitio nulla est, & quicquid inde sequitur, cujus rei gratia remitto lectorem ad cautelam 9. & 15.

inf. in tit. II. indic. tort. & conf.

Recte ergo omnis ~~in~~inationum species, etiam quæ pro salute hominum instituitur, à Christianorum Republica jam dudum explosa: Indeque & pars posterior Leg: 4. C. d. maleficis & Mathematicis ex libris ΒΑΣΙΛΙΚΩΝ, tanquam iniqua, & legibus & Canonibus contraria, rejecta est, prout aperte constituit.

Imper. Leo. Novell. 65. Heig. pars. 2. quest. 39. n. 73. & seqq. ubi alios citat plures.

Ad removendum maleficium, malefica opera non utendum Cujac: lib. 27. c. 17. Cum ob quamcunque causam magiam, adeoque & ipsos magos vitare debeamus. Levit. 19. vs: 27. cap: 20. vs: 5. Quod per se malum est, nullo casu permitti potest nec debet: Neque malum malo curare licet, nisi curando pejora facere vulnera velimus. Heig. dict. quest. 39. n. 75. 76. ubi adducit exempla, &

119. & 126.

OBSERVATIO XVII.

Pro iudice inquirente in crimine furti, ne inquisitio corruat, & pro Advocato inquisiti, si eam iudex neglexit.

CAveat iudex ne ponat in inquisitione: Talis res furto sublata pertinebat ad Titium non adjiciendo, jure domini vel quasi: Sic enim non procedit inquisitio, sed corrumpit, ut sequi debeat absolutio: verbum namque pertinere latissimè patet, etiam sub suo significato comprehendit eum, cui debetur actioe personali,

N 2

secun-

*secundum l. verbum illud pertinere. ff. d. verb. sig. Rol. 2.
Vall. vol. 1. conf. 51. n. 19. & 20. Marian. Soc. conf. 8.
incip. visis & diligenter in 2. colum. lib. 1. quem refert
Menoch. de recup. poss. in praludio n. 13. Cyn. in l. si ab-
ducta C. de furt. Bart. l. 1. parag. Scavola ff. si quis
testam. lib. esse iussus;*

quos refert & sequitur

Hippol. de Mars. in pract. crim. parag. Constante, num. 78.

Et in singular. 275. incip. statui omnino ali

Advocato consuluit & ita loquitur: Hoc tene menti rogo, quia
poteris evadere mille inquisitos, vel accusatos de furto, à poena
3 mortis. Nec sufficit in inquisitione ponere, inquisitus subtrahit,
nisi adjiciatur verbum furto.

*Ias. in l. sub pretextu C. d. transact. n. 7. Hippol. dict. parag.
num. 79.*

Quod inquisiti Advocatus itidem bene notabit, si iudex neglexit.

OBSERVATIO XVIII.

*Pro iudice ad evitandas nullitates in auxiliores inquiren-
te, & pro inquisito sive accusato, si ea sit neglecta.*

1 **Q**uinam sint auxiliores perpetrati delicti & quomodo
puniendi, vide deducum à

Gomez. Tom. 3. resolut. cap. 3. de homicid. n. 48. 49.

50. Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. quest. 90. Gail.

lib. 1. de pac. pub. cap. 1. n. 24. & seqq. usque ad fin.

Carer. in pract. crim. d. homicid. §. circa tertium, &

ab aliis possim;

2 vide etiam omnino Cap. conf. 27. n. 9. & 20. Præposterum autem
esse contra aliquem tanquam auxiliatorem procedere, quando
non constat de delinquente principali, quivis facile intelligit:

*Bart. & Alex. in l. si is qui §. si in Trinium ff. d.
furt.*

De

De quo tamen aliter debet constare quam ex contumacia.

Bart. ibid: Menoch. d. arb. jud. lib. 2. cas. 349. n. 13.

& DD.

communiter: Laudat tamen praxin contrariam in provincia Mediolanensi *Iul. Clar. d. quest. vers. 6*: dicens: Nam secuta condemnatione contra principalem contumacem, & quandoque etiam ea non secuta, semper proceditur contra auxiliares, nulla facta distinctione, an aliter quam per contumaciam constet principalem delictum ipsum commisisse: vide quæ non iniquè sentit

Farinac. in pract. crim. lib. 1. quest. 3. n. 5. & seqq.

Ne autem impingat iudex, ejusque inquisitio in auxiliares sive opem ferentes corruat, Cautela est, ut, quodcumque inquirat 3 adversus aliquem de auxilio præstito, in inquisitione: (ita etiam in accusatione fieri debet) apponat verba Assistendo ut habilis vel facilius delictum committeretur. Quando enim ex ope, auxilio vel favore non est secutum delictum, neque auctum, sed perinde fuisset patratum absque auxilio, auxiliator non pœna ordinaria, sed iudicis arbitrio pro modo culpæ, punitur.

c. felicitis, in verb. simplici favore d. pœn. in 6. Ang. in l. furti §. ope: & in l. 15. qui opem, ff. d. furt. Hippol. de Mars. in pract. crim. §. constante n. 61. Menoch. de arb. jud. cas. 349: n. 20. lib. 2. Ioan. Bonif. in tract. de furt. §. contestatio n. 71. Gail. supra dict. loc.

Si itaque dicatur (exempli causa) talis inquisitus præstitit auxilium homicidio, vel tales sibi invicem tulerunt opem ac favorem, & non appositum sit, Assistendo ut habilis committeretur, inquisitio vel accusatio de jure non subsistit, nec ex ea sequi potest condemnatio de auxilio. Quia non exprimitur qualiter præstitit auxilium & favorem, ut singulariter tradit

Bart. in l. qui servo in parag: fin. ff. d. furt. quem sequitur Alex. in l. fin. ff. de furt. Ang. Aret. in tract. malef. in verbo, Et dicto maleficio semper astitit. Hipp. de Mars. in pr. crim. parag. constante n. 51. Iul. Clar. dict. quest. vers. adverse etiam 7.

N 3

Etiam-

Etiamsi quispiam hoc ipsum, & assistentiam sit confessus, cui non credendum, nisi aliunde probetur.

*Lader. Imol. conf. 194. n. 5. quem refert & sequitur Far-
rinac. part. 5. quest. 130. tit. 15. de consultorib.
n. 46.*

- 4 Cautela quoque est, ubi tres pluresve sunt accusati vel inquisi-
ti, ne ponatur, alter alteri tulit opem, sed unus alii vel aliis: Inqui-
sitio vel accusatio alioquin non procedit: Namque verba, alter
alteri, non conveniunt nisi duobus: ut notabiliter

*Bald. in l. ancilla C. de furt. Ang. Aret. dict. loc. Hippol.
de Mars. in pr. crim. parag. constante n. 43. & 44.*

Quæ, quia in Germanico idiomate non possunt discerni, *Einer
dem andern helfen*/an de duobus, an de pluribus sint dicta, hac cau-
tela non est opus. Quis, cui & qualiter opem tulerit inquisitus,
ut ponatur omnino tamen necesse est. In materia præstiti auxi-

- 5 lii Inquisitor vel Accusator hoc quoque Cautelæ observet, ut
nimirum in inquisitionem vel accusationem deducat, & probet,
auxiliatorem scilicet & dolosè non ignoranter delinquenti prin-
cipali præstitisse opem: Alias inquisitio vel accusatio non pro-
cedit.

*Bart. in l. omnes C. de agric. & cens. Alex. in l. is qui
opem ff. d. furt. Hipp. de Mars. dict. parag. constante
n. 64. Socin. conf. 188. visa bulla. n. 10. Mascard. de
probat. lib. 3. concl. 1136. num. 11. Schrad. de feud:
part. 9. cap. 2. n. 33. us. neque inquisitio.*

- 6 Eo quod semper præsumatur ignorantia, nisi scientia probetur
*arg. l. verius ff. de probat. Et ad propositum Gomez. dict. cap. 3.
n. 50. prope fin. Hæc quoque notabit Advocatus in-
quisiti, si forte à iudice sint ne-
glecta.*

OBSERV.

O B S E R V A T I O XIX.

*Pro iudice ad denunciationem inquirente, ut evitet Syndi-
catum, nullitatem & fraudes inquisiti.*

Promptiores sunt homines ad denunciandum quam accusan-
dum: Hujus rei ratio palam est, ne teneantur assistere, ne-
que litem suis prosequi sumptibus, vel alia subire quæ exigit
Constit. crim. Carol: ars. 12. 13. 14. 15. Est etiam alia forte ratio, quia
in utilitatem Reipubl: & privatorum delatores sive denunciato-
res non tantum laude digni, & honestatis & pietatis officio per-
fungi dicuntur.

l. nulli circa fin: C. d. Episc. & Cleric. l. quisquis §. fin.

C. ad leg. Jul: Majest.

Sed & præmiis honorari. & ad indicandos facinorosos indicio da-
to invitari ceperunt.

*l. 4. §. si tibi ff. d. condict. ob turp. Caus. l. solent ff. d. præ-
script. verb. l. nullus in fin. C. d. malefic. & mathematicas.*

*l. lex Cornelia §. fin. ff. d. injur. Jac: Cujac. in recept.
senectus Pauli lib. 2. tit. 31. & obs. lib. 11. cap. 18.*

Ernst. Corbm. vol. 3. resp. 29. n. 17. 18.

Verum hoc nostro calumnioso, invidiâ & odio flagranti, exul-
ceratissimo seculo, præmiis & laudibus (casu delicti publici &
atrocioris, cujus autor nescitur excluso) invitare homines ad de-
ferendum, an vergat in Reipub: & privatorum commodum, an po-
tius in maximum eorum damnum, & bonorum oppressionem &
everisionem, est cur dubitem vel maximè. Experientia enim te-
ste, hodie calumniantes, delatores, etiam manifestata & probata
calumnia, puniuntur quam rarissimè, nedum quod pœnis non
plectuntur condignis. Olim non erat sic.

Refer huc observ. 4. n. 4. tit. 1. d. jud. Adv. & Procur.

Ubi autem locorum sacro sanctæ Justitiæ numen, sub
ullo etiam prætextu, hoc in pasu lædere, est religio, ibi ne sint faci-

- 2 faciles, qui judiciis criminalibus præfunt, ad cuiusvis delatoris narrationem in procedendo vel in inquisitionibus formandis, ne sese vitiis nullitatum implicent, incurrant forte periculum syndicatus, & condemnationem refusionis expensarum, de quibus
- 3 quæpiam dixi in *observatione octava hoc tit.* ubi vide: Pro illis cautela est, ut prius nimirum, quam denunciationem acceptent, diligenter animadvertant & introspiciant, personæ deferentis qualitatem, ingenium, mores omnesque conditiones, nec non studiose & accurate perscrutentur singulas, tam denunciatoris, quam aliarum rerum pene omnium circumstantias: *Damhoud. in præf. crim. cap. 6. n. 12.* Neque schedulas notificationis, quas appellant,
- 4 sine nomine notificantis, unde mille sequuntur vexationes, recipiant: Nam comperta forte calumniâ, calumniator non potest damnari in expensas, & aliter puniri, quod est impium & injustum

Bart. in l. 1. in fin. ff. ad Turpil. Felin. in c. accedens d. accusat. Boss. in præf. crim. tit. d. accusat. n. 8.

Neque eum qui clam & per cuniculos calumniatur oportet esse melioris conditionis, quam qui palam & publicè calumniatur, cum sint magis excusabiles qui publicè & palam, quam qui clam peccent.

l. ult. ff. de rit. nupt. Anton. Faber in suo Cod. part. 2. lib. 9. tit. 2. de fin. 9.

- 5 Insuper si talis denunciatio maleficii non valet, non valet etiam inquisitio propter eam formata, tanquam accessoria:

Hippol. de Masf. in pr. crim. parag. quoniam n. 46.

Et processus est ipso jure nullus, Etiam si in ejusmodi notificationibus, suppresso nomine notificantis, factis essent nominati testes de ipso delicto informati *Iul. Clar. in pr. crim. parag. fin. quæst. 5.*

- 6 *vers. 4.* Bene etiam facit iudex, si causæ gravitas, vel aliæ denunciationis circumstantiæ id expostulare videntur, ut adstringat denunciantem jurare, denunciationem esse veram, *Damhoud. dict. loc. n. 11.* In eo etiam cautus fit iudex, ut advertat, an denunciator nominaverit testes à delinquente sibi in fraudem datos, & ad finem eum

eum defendendi, cum timeat forte accusationem vel inquisitionem: Et tunc ejusmodi denunciantem tanquam prævaricatorem puniat:

*Bart. in l. Athletas §. calumniator ff. d. his qui nos.
infam: Boff. in pract: crim. tit. de denun: n. 17.
& 18.*

De similibus imposturis & decipulis, vide *observ. 25. hoc tit.*

OBSERVATIO XX.

*Pro accusatore aliquem de crimine falsi accusa-
tore.*

FAlsum etiam committi occultatione sive silentio constat 1
*ex l. cum qui C. ad leg. Cornel. de fals. Dambond. in
pr. crim: cap. 124.*

Qui autem de falso, propter occultationem testamenti vel instru- 2
menti quempiam est accusaturus, ne ignorantis Advocati nomen
subeat, & causa cadat, noceat cautelam traditam à

Marc. de Mantua in singul: § 28. incipit, volo te docere:

Ne nimirum simpliciter dicat, testamentum, Codicillos vel in-
strumentum occultatum fuisse: Tunc enim succumberet, nec
accusatus incideret in poenam falsi: Sed narret testamentum vel
instrumentum accusatum celasse, animo & intentione, ne veritas
appareret: hinc est, ut dicit *Marc. de Mant. dict. sing:* quod qui id-
ipsum fecisset adversus unum tantum, in dictum crimen non in-
cideret, ex quo adversus omnes occultandum est, ne veritas quo-
quo modo appareat. Obiter in materiâ falsi observandum,
neminem falsitatis poenâ puniri posse, quando commissâ falsitas
alteri non est nocumento, vel damno, aut esse potest,

*Angel. in tract: malef. in verb: falsario. versicul. quero,
quot modis, n. 3. ubi dicit, illud perpetuo menti tenen-
dum, allegat ad hoc text, in l. damus. C. ad l. Cornel.
de fals. glos. ibid. in verb. privatus. Salic. similiter,*

O

numer. 2.

*numer. 2. in fin. Bald. in l. falsos. num. 2. C. eod. tit.
præclare hoc explicat Socin. sen. cons. 54. num. 4. cum
seq. vol. 1. incipit. post reditum, Gail: lib: 1. obs. 100.
n. 7.*

Hæc enim tria, ad esse falsitatis ad effectum pœnæ, conjunctim
requiruntur, scilicet veritatis mutatio, dolus, & quod alteri sit no-
civum, quorum si unum deest, falsitas non est punibilis.

*Iuxta notata per Host. & Aro. in suis summis, & per text.
in l. quid sit falsum ff. ad leg. Corn. d. fals. & l. nec exem-
plum C. eodem, Paul. Castrenf. cons. 49.*

OBSERVATIO XXI.

*Pro eo qui metuit accusari, vel inquiri, ut inquisitionem &
accusationem evitet.*

Fama mala ejus est naturæ, ut pedetentim serpat, alimentum
à credulis & malevolis, ac tandem tantas acquirat vires, ut si
nulla contradictione impediatur, quodammodo veritatis fi-
dem occupet: *Marq: Freb: in tr. d. fama cap. 17. ubi alia huc quo-
que conferentia scribit. Quapropter tanquam securis omnium
injuriarum & mendaciorum constituta est saluberrima l. Dis-
famari C. d. ingen. manum. Quæ non in civilibus tantum, sed
etiam in criminalibus locum sibi vendicat, ut videre est
ex Bart. Blarer. Centard. ad distam l. vid. infr. obs. 36.*

hoo tit.

Quid autem si quis metuat solummodo accusationem crimina-
lem ab hæredibus vel pupillis interfecti? Pro eo cautela est ut
eos secundum praxin l. diffamari tanquam diffamantes ad agen-
dum compellat, quod facere potest, secundum *Coler. decis. 263.*
Vel quoties quis præter hunc casum, ob diffamationes, etiam
publicæ famæ, ita est in oculo judicis, ut ipsi metuenda sit lis aut
processus: Tunc ipsemet diffamatus prior poterit intentare li-
tem, sive processum contra diffamatorem ipsumque diffamantem

in

in ius vocare, & eundem praevenire, sic ut sese prius actorem constituat:

Ioan. Bapt. Magon. d. rect. patrocin. rat. lib. 2. cap. 55.

n. 31. vid. mfr. dict. obs. 36. n. 4.

Et sic evitabit inquisitionem & accusationem: in hanc sententiam videatur

Lancetotus de off. prat. in crimin. sub rubric. d. accusat. n. 12.

ita scribens: Et hic adde cautelam, ut timens accusari prius accuset, se accusaturum, ad eum repellendum

Carhald. Boncompag. in tract. de syndic. n. 143.

subdens tamen quod iudex possit recipere testes accusatos, si eos videat accusatos ex malitia *Bart. in l. 1. §. si servus ff. d. quest.*

OBSERVATIO XXII.

Pro inquisito, ut absolvatur, vel saltem ne ordinaria poena, sed mitius, puniatur.

PER modum inquisitionis iudex procedere potest nunquam, nec informationes contra aliquem specialiter recipere, nisi prius quippiam praecedat, quod viam inquisitioni aperiat: scilicet vel diffamatio, vel querela partis, vel denunciatio, vel simile: Alioquin enim processus est ipso iure nullus, etiamsi deinde (post formatam scilicet inquisitionem non ante) delictum esset plene probatum: Vide quos allegavi supra

observatione 8. hoc tit. Carer. in pr. crim. de appellat. in

crim. §. Decimus casus pag. mibi. 43. n. 6. & Iul.

Clar. in pr. crim. parag. fin. quest. 5. vers. 3. & 4.

ubi etiam *vers. 5.* docet, quomodo generaliter inquirendum quando constat quidem, sed nescitur à quo, delictum esse commissum, nec est via iudici aperta ad inquisitionem specialem: Et quomodo transeat generalis inquisitio in specialem vide etiam

Carer. dict. loc. n. 10. Marant. in spec. aur. part. 6. d. inquisit. n. 7.

In tantum necesse est, ut præcedat quod viam inquisitioni aperiat, ut etiam iudici attestanti diffamationem præcessisse, & famam ortum traxisse, à viris fide dignis, non credatur, sed de utroque ex actis publicis constare debeat.

Dec. conf. 170. vs. sed prædicta Honded. conf. 108. n. 12.

Decian. resp. 18. n. 40. lib. 1. & resp. 76. n. 41. Facult.

Iuridic. Colonienf. in Consil. Cothm. vol. 3. conf. 30.

n. 128. vid. supr. obs. 8. n. 6. 7.

Ideoque cautè circumspiciat inquisitus, an ea, vel alia aliqua ratione inquisitio & processus sit defectuosus vel nulliter institutus, cujus particulariter in antecedentibus aliquot observationibus memini, ad hoc vide!

Ang. in l. si vacantia C. d. bon. vacant. Marant. in spec.

aur. de inquis. requis. n. 16. & aliquot seqq. Hip. de

Marf. in pr. crim. parag. quoniam n. 57. 58. & in

parag. & quia n. 10. 11. 12. 13.

4. Sic enim non solum iudex tenetur ad refundendas expensas, &
5. syndicatui obnoxius est, ut supra d. caut. 8. sed etiam inquisitus debet absolvi, Exemplum refert practicum Iul. Clar. in alleg. loc.
6. si autem non attenta inquisitionis ineptitudine ad condemnationem deveniatur, prout in certis casibus, videlicet propriæ confessionis, secundum non nullos, vel criminis manifesti, fieri potest:

Caver. in pr. crim. d. homicid. parag. Trigesimo primo ex-

cusat. pag. mihi 447. n. 2. & 3.

7. reus tamen taliter inquisitus nunquam ordinaria aut poena mortis debet affici sed mitius puniri

Caver. in pr. crim. d. app. in crim. supra dict. parag. n. 33.

Marant. conf. 117. n. 2.

De inquisitione inepta & confessione inquisiti secuta, dicite

Angele in conf. 178. incip. visis actis prædictis:

Tutius esse ut inquisitus ab observatione iudicii absolvatur, & denuo postea aptè inquiratur: Quem citat

Marant. in spec. aur. part. 6. d. inquisit. in fin.

3. Sed an id consilii capere possit iudex, videat: Reo inquisito, cui propter

propter processus invaliditatem poena erat mitiganda, forte non est successurum: Interea loci accedit *Angel. dist. conf.* illis, qui *supr. obs. 8.* allegantur & comprobant inquisitionem ineptam per subsequentem confessionem non convalidari. Cum etiam paulo ante dictum sit, inquisitionem propter ineptitudinem invalidam subsistere, si crimen sit manifestum sive notorium, huc repetat omnino inquisitus, & attendat quæ de notorio continentur in *obs. 14. & caus. 15. supra hoc tit.*

OBSERVATIO XXIII.

Pro accusatore ne succumbat, & an locus & tempus in accusatione & inquisitione assignari debeat.

Sola negatione, & simplici negativa tutus existit accusatus ab omni culpa sine ulla exhibitione, & probatione defensionarium, & pro innocens haberi debet

l. qui accusare C. de edend. Tiber. Decian. lib. 3. res. 96. n. 28.

Et eo ipso probatur quem delictum non commisisse, quo contrarium non probatur. Dicens enim delictum non commisisse, nil tenetur probare

Decian. dist. loc. Mascard. d. probat. vol. 1. Concl. 36. actore non probante & c. n. 22. & 23.

Et omnes negationes sunt liquidæ juris probationes & eo ipso probatæ remanent, quod contrarium non probetur.

Vult. & Gædd. vol. 3. Conf. Marpurg: 21. n. 8. Conf. 30. n. 12. & Conf. 32. n. 66 & concl. 1224. n. 29.

Quod ampliat, ut etiam procedat, etiam si actor esset vir bonus & innocens, & reus male audiret, vitæ enim integritas non facit, ut alicui credatur in præjudicium alterius

Mascard. dist. Concl. n. 13. & 14. Card. Tusch. lit. A. concl. 117.

Quapropter delictum & circumstantias ejusdem, præsertim loci ²

& temporis assignare tenetur accusator *secundum l. libellorum 2. ff. d. accusat.* alias accusatio est inepta & non procedit:

Ang. in cons. 178. & cons. 297. Hippol. de Marsil. in pr. crim. §. quoniam. n. 57. 58. & in §. & quia n. 10.

11. 12. 13.

- 2 Ita quoque ut subsistat inquisitio continere debet locum & tempus:

Iul. Clar. in pr. crim. §. fin. quest. 31. vs. quod de anno praesenti, Farrinac. in pract. crim. tit. d. inquisit. quest. 12. Menoch. recuper. poss. remed. 1. n. 437.

Quia in ea requiruntur omnes solennitates quæ requiruntur in accusatione:

Angel. in l. si vacantia C. d. bon. vac. Marant. in spec. aur. parr. 6. de inquisit. n. 35. 36. 37. & alii ibidem allegati:

- 3 Sunt tamen quædam crimina, in quibus non est necesse, ut assignetur locus & tempus: Quale est crimen falsi, & tale quod habet tractum temporis successivum.

Bart. in l. libellorum n. 16. d. accusat. Menoch. cons. 100. n. 85. 88. & 91. Angel. in tract. malefic. in verb. hac est quedam inquisitio n. 65. Farrinac. in tr. crim. tit. d. inquisit. quest. 1. n. 16. 17. Decian. resp. 18. n. 72. & seq. lib. 1.

- 4 Hinc est observatio pro accusatore, ut eo casu, quo necesse est locum & tempus assignare, ponat: Eo autem casu, quo non est necesse in libello accusatorio ponere locum vel tempus commissi criminis, omittat: Namque si postea ea non probat, debet succumbere, etiam præsupposito, quod testes alijs de delicto deponant: *Steph. Bertrandus vol. 6. cons. 217. n. 2. ubi dicit DD.*

ita communiter respondere.

OBSER-

OBSERVATIO XXIV.

Pro iudice contra cautelam, sive potius corruptelam delin-
quentis, ut per inquisitionem & examinationem testium delictum
probetur, ad absolutionem suam efficere an-
nientis.

Cæpolla in suo tractatu cautelarum, cautela 66. in fin. hanc tra-
 dit cautelam pro delinquente, & sic scribit: Quando cri-
 men debet renunciari per Syndicum vel officialem contra tæ
 vel villæ, & ille Officialis est amicus tuus: Tunc potes procurare,
 quod ille Officialis pronunciet reum, & det nomina testium, qui
 penitus nihil sciunt de maleficio: Quia tunc examinatis testibus,
 qui deponunt se nihil scire, de necessitate debet illum incul-
 patum absolvere, ex quo nihil probatum est contra eum, per leg.
si non defendantur ff. d. pæn. Sed cave ne hac cautela utaris in perni-
 ciem animæ tuæ: *Hactenus Cæpolla:* Sed quis non videt hanc cau-
 telam non esse cautelam, sed corruptelam, quamvis adijciatur
 clausula finalis: Nunquam enim fieri potest, ut ea sine pernici-
 e animæ quisquam uti, vel Officialis hoc modo reo sine conscien-
 tiæ vulnere favere possit, sed potius propter dolosam & fraudu-
 lentam ejusmodi denunciationem gravi dignus sit pœna,

Hipp. de Marsi in pr. cr. 4. sequitur n. 48. in fin.

Et ut prævaricator possit puniri *Menoch. d. arbiter. Iud. Casu 323.*
 n. 16. Similem cautelam, cujus hic quoque mentionem faciendi
 occasio incidit, scribit

Anr. Blanc. in caut. crim. 11. cujus verba sunt sequentia:

Est & alia (cautela intellige) ut quæratur pax ab interfectore, cum
 propinquis occisi, & omnino fiat si potest, & postea ea factâ, tu,
 qui vis defendere absentem, fac, ut propinqui occisi dicant, se vel-
 le accusare absentem interfectorem, & proponant accusationem,
 & postea fac, ut ipsi etiam producant eos testes, quos vis examina-
 ri super innocentia, & isti testes recipientur à iudice, & deponent
 super

super innocentia accusari, & iudex postea cognita veritate, poterit absentem absolvere & ita solet aliquando praticari: *hucusque Blancus*. Ejusmodi decipulis hodie non usque quaque circumspectos iudices interdum circumveniri est creditu facile. Imo testatur aliquando hac in re egregias Imposituras factas iudicibus non indoctis, neque inexpertis

Iul. Clar. in pr. parag. fin. quest. 23 n. 1.

Ubi eas corruptelas valde improbat, ad eas cognoscendas iudicem instruendo. Verum ejusmodi pravaricationes & collusiones quando subolfacit iudicis prudentia, non solum procedat super accusatione sed etiam super inquisitione, ex officio accipiendo informationes, & examinando etiam testes non productos, vel à parte subministratos, atque sic, si accusator colludit, non colludat justus iudex:

Iulius Clar. in pr. crim. parag. fin. quest. 3. vers. 6.

Hodie enim alterutrum remedium alterum non tollit: *vide supr. caus. 3. hoc tit.*

OBSERVATIO XXV.

Pro teste contra malitiam inquisitoris.

IN depositione sua varians testis, maxime in causa criminali, punitur *l. eos ff. ad l. Corn. de fals.* atque insuper sibi torturae creat periculum. Illud non ignorantes aliqui iudices malitiosi testes de eadem re sapius, per intervallum, & sub diverso pretextu interrogant, id nimirum quærentes, ut si non semper eodem modo respondeant, pro variis, falsis vel suspectis habeantur. Quamquam egodubitarim tam immanem & extreme malum nebulo-nem existere, qui idipsum faciat, vel ex mera testem illaqueandi libidine, eumque in perjurii & quæstionis discrimen præcipitandi, vel ut innocentem injusto trucidet supplicio: Tamen creditu non est difficile, illud tentare interdum inquisitorem propterea, ut reum inquisitum, sera & importuna condolentia ductus, liberet:

Dann

Dann es vermeynen etliche einfältige Leute / sie thun wol dar-
an / daß sie demselben sein Leben retten : Die sollen wissen / daß sie sich 4
schwerlich damit verschulden / und sind dem Ankläger derothalben für
Odt und der Welt widerkehrung schuldig : Dann ein jeder Richter
und Vertheiler ist bey seinem End / und bey seiner Seelen Seligkeit
schuldig / nach seinem besten Verständniß gleich und recht zu richten.
Const: Crim. art. 150. Sed contra hoc, ut testis sit securus, cau- 5
tela est, si tale quid sentiat, ut nimirum protestetur, se dixisse
quæ sciat, & si plura, vel aliter dicat, illa ex metu commina-
tionis & tormentorum falsa dicere : Hanc Cautelam tradit

Ramund: Fichard: caut. 81. alios ibidem allegans.

Admittitur etiam testis ut se ipsum corrigat aliquando in deposi- 6
tione sua, quando ex simplicitate & linguæ præcipitantia forte
locutus est : Sed ut id facere possit legitimè, & absque suspicio-
ne corruptionis, cautela est, ut hoc faciat, antequam ab Inqui-
sitore seu examinatore recedat, vel saltem brevi temporis inter-
vallo, ut non verisimile sit, ipsum interea cum alterutro par-
tium collocutum esse : Et ut causam erroris sive correctionis al-
leget.

Bart. in l. eos qui, 27. n. 3. ff. de fals. Idem Fichard.

caut. 83. citans ad hoc l. Quod ait lex, 6. ult. ff. ad

leg. Jul. de adul. ubi porro :

Sitamen testis ille juramento affirmare posset, se interea de sua
depositione, vel statu causæ nihil cum partibus collocutum, ne-
que etiam ab aliis ad hoc instructum esse : Sed memoriæ vel pro-
lationis vitio, & non studiose errasse : Censeo ipsum tunc etiam
post aliquot dies super correctione audiendum esse. Tradit et- 7
iam cautelam Ioseph: Cumia: in pract. Syndic: cap. 6. n. 13. ut testis
petat sibi exhiberi, vel prælegi depositionem prius à se factam:
Nam iudex ad hoc tenetur, secundum Barr: in l. eos ff. ad leg. Corn. de 8
fals. Est etiam hæc cautela pro teste, ut nempe dicat : se dictu-
rum, vel dicere, ut prius dixerit, in prima depositione, & si ali-
ter diceret per oblivionem, se semper perseverare in prima de-
positione : Barr. Marf: in dict: l. eos, Fichard. caut. 84.

P .

OBSER-

OBSERVATIO XXVI.

*Ad sciendum furem ex instrumento in loco commissi
furti relicto.*

- 1 **S**i in loco furti instrumentum ad furandum repertum fuerit, vel alia res à fure relicta, contra dominum sive possessorem ipsius rei insurgit indicium:

Grat. conf. 95. n. 20. Hipp. de Mars. conf. 8. n. 2. &

n. 5. Blanc. de indic. n. 427. v. res aliqua,

- 2 Sed quid si ignoretur dominus instrumenti? Cautelam inquisitori (si illud est ferreum, quale plerumque esse solet, quo fures ad effringendum utuntur) factum quoddam exhibet, à *Ioan. Bonefac. in tr. de furt. §. est, n. 50.* ita narratum: Quidam noctu furatierant ex apothecâ merces quamplurimas, ibique palo ferreo, quo ostium fregerant, relicto: Eo invento atque in iudicium perlato, iudex inspexit pali signum (solent enim fabri operibus suis proprium signum apponere, ut illius author recognoscatur) evocatoque pali authore, ex eo quæsit iudex, cuinam eum vendiderit, à quo nominatis quibusdam, qui ab eo palos ferreos emerant, detentis illis qui erant suspecti, delictum fuit in comperto, & fures laqueo suspensi.

OBSERVATIO XXVII.

*Iudici inquirenti indicia, alioquin repertu difficilima,
suppeditans.*

- 1 **V**eluti præcedentem observationem in casu speciali, ita hanc fermè similem in genere notabit iudex, non tantum in furto ad deprehendendam rem furtivam, & inde indicium, sed etiam in omni alio crimine, quod adhibitis instrumentis perpetrari solet, ut nimirum mandet ministris accuratè perquirere, quousque
citra

extra injuriam fieri potest, omnes domi ex qua reus, & quando extrahitur, loca, angulos & areas, nec eum rursus ingredi permittere: Et si quædam cistæ vel clausuræ sint suspectæ, quas statim² aperire non licet, diligenter consignare & custodire, donec Judex cognoverit, an ad ulterius investigandum, jure aperiri possint ac debeant. Sic interdum indicia alioquin deprehensu difficilissima habebit sibi suppeditata. Quod practicandum in crimine veneficii, ad quærendas pixides, pulveres, unguenta & alia instrumenta, scribunt

Martin Delr. lib. 5. disquis. magic. sect. 7. pag. mihi

40. Pet. Greg. lib. 13. de repub. cap. 30.

commodè etiam referri potest, & debet ad tit. sequent. de capt. & carc. Postea si ejusmodi instrumenta Judici sunt allata, monstret reo, quærens quid eum hisce egerit? cui bono domi in tali loco reposuerit? cur reservaverit? & bene considerans an respondendo sese ulterioribus gravet suspicionibus, vel contradictionibus implicet. Ad hæc complicum, si quos habet, diversis carceribus separatorum dicta, reum concernentia, ei referat, deque iis conferat, tentatum, an ex ejusmodi collatione indiciorum quippiam possit nanasci.

OBSERVATIO XXVIII.

Pro Accusato, ut Iudex sine alia instantia, & in sententiâ rei accusati absolutoria rectè condemnare possit accusatorem, denunciato rem vel delatorem calumniantem: Et ut sine longo sufflamine litis damna & expensa resarciantur.

Querelam sive falsam accusationem instituens calumniator, (etiam si accusator Fiscalis sit cum ratione calumniæ nulla dari possit disparitatis ratio) potest in eodem Judicio in eademque sententiâ, in qua reus absolvitur, uno contextu condemnari de calumniâ,

P 2

Farrinac.

Farrinac. in pr. crim; lib 1. tit. 2. d. accusat. quest: 16.

n. 30. pag. 231.

ita tamen ut accusati præcedat absolutoria, statim accusator de calumniâ condemnatur, & ita communiter teneri ait

Salic: in l. 1. n. 3. C. de calumn. quem refert Clar. in pract: crim. quest. 62. vers. sed quæro.

- 2 Ubi Judicibus hoc casu consilium & practicandi modum tradit, ut scilicet prius terminum accusatori, ad allegandum, quare de calumniâ condemnari non debeat, statui faciat: Et cum proficium nihil calumniator deduxerit, potest in eadem sententiâ absolutoria accusati condemnari:

Et ita doctrinam esse Bart. ait in l. athletas §. calumniator, num. 6. ff. de his qui not. inf. idem ferè tradit Bart. in l. 1. in princ: sub n. 6. ff. ad Turp.

- 3 Si autem secus fieret, opus esset pro calumniatore condemnando nova instantiâ, novoque processu: Et si quis de calumniâ non statuto termino prædicto, condemnaretur, Judex in Syndicatu teneretur,

ut tradit Ang. de malefic. in verbo, & ad querelam n. 70. & 71. Et ibid. August. & aliorum additiones. Laur. Tennin. Rodulph. in tract. cautelarum caut. 224.

- 4 Idem est Judicium de delatore vel denunciatore calumniante: tum quod delator à denunciatore & accusatore re ipsa non differat: *Cuiac. ad leg. 1. C. de curiosis & stat. lib. 12. nisi in modo, cum delatores clam & in secreto deferant, denunciatores & accusatores palam*

cap. delatori §. quest. 6. Menoch. de arb. Jud. lib. 2. cas. 198. n. 2.

Tum quod par sit ratio puniendi calumniantem per compendium.

- 5 Hic etiam omnino notari debet, quod alternativè ad re-
fusionem injuriæ, damni & expensarum favori & arbitrio injustè accusati in genere, & ita contra accusatorem etiam non calumniantem:

mniantem (nisi causas accusandi legitimas & satis moventes habuerit.

Const. Crim. art. 201. Benedikt: Carpz: pars. 3. quest.

106. n. 55. 56. in tract. Crim:

Cujus rei extat exemplum in art. 166. *const. crim*) tribuit constitutio criminalis Carolina articulo 2. verba hæc sunt: Und damit derselbe Gefangne beklaget / seiner erlittenen Kosten / Schmach vnd Schaden / desto außdrücklicher Ergebung vnd Abtrag erlangen möchte / so sol zu seinem gefallen vnd willen stehen / den peinlichen Ankläger / für desselben Anklägers ordentlichem Richter / oder dem peinlichen Gerichte / dafür sich die gerichtliche Übung vnd Rechtfertigung erhalten hat / vmb solchen Kosten / Schmach vnd Schaden / rechtlich fürzunehmen / darinn auch summarisch vnd ohne Zertugkeit des rechtlichen Processus, procedirt, gehandelt / vnd die Urtheil ohne weitere Appellation und Suchung / vollzogen / dadurch doch demselben peinlichen Gerichte / außershalb dieser fälle / vnd weiter als es vorgehabet / kein Bürgerlicher Berichtszwang / vnd Erkenntnis zuwachsen soll. Huc etiam pertinent art. 99. & art. 201. *Const. Crim:* de hac materia legi potest:

Ludov. Faschsy: conf. 2. n. 4. & seqq. est apud. Mostein. Pistoris, conf. vol. 2. ut & ejusdem Faschsy. conf. 3.

Prædicta (quod obiter annecto) quo ad sublevationem novæ instantiæ & resarcitionem damni sunt similia processui contra violatorem pacis publicæ, & incendiarium ex lata culpâ instituto. Illi namque pro actoris arbitrio conjunctim, uno eodemque processu, absque alia informatione & instantiâ simul ad pœnam fisco applicandam, & restitutionem damni possunt condemnari.

Bald. in l. data operâ. 11. C. de his qui accus. non poss. n. 4. Angel. Aret. in tr. malef. verb. incendiario, n. 4. Marian. Socin. c. si quis domum extr. d. injur. & damn. n. 67. Farrinac. pract. crim: part. 3. quest: 110. n. 14. Joseph Ludov. decis. 25. n. 9.

P 3

Reichs

Reichs Abschied Augspurg Anno 1548. im Rensert. Sanfrieden
tit. 11. ordin. cam. part. 2. tit. 9. Mynsing: cent. 2. cbs.
29. & cent. 4. obs. 34. & cent. 5. obs. 78. Berlich.
part. 4. conclus. 25. num. 12.

OBSERVATIO XXIX.

*Ne hæredes occisi, possint homicidam homicidii
accusare.*

- 1 **E**X margaritâ Alberti Galleoti cap. 31. n. 45. 46. 47. hanc
habes observationem verbotenus: Pone, quod Titius accu-
savit Sejum de vulnere, postmodum fecit pacem de vulnere,
& ex isto vulnere mortuus est, hæredes ejus accusant Sejum de mor-
te. Quæritur an possint? Et videtur quod sic, quia si actum est
de vulnerato, nihilominus agitur de occiso,

ut l. si actio, seu qua actione ad hoc ff. ad leg. Aquil. l.

qui servum de oblig. & act. l. 1. ff. vi bon. rapt.

E contra, quod non, quia si pax est facta de vulnere, & de omni
eo facta videtur, quod ex eo nasci possit

l. si quis pro eo §. 1. ff. de fidejuss. l. fin. ff. quor. legat.

Præterea, aut erat morti ferè vulneratus, aut non, in primo casu
videtur mortuus, cum mortiferè vulneratus est,

l. hujus & l. ait. & leg. ita vulneratus ad idem ff. ad leg.

Aquil. l. damni §. Sabinus. ff. de dam: in fin.

- 2 Et sic videtur fecisse pacem de morte: In secundo casu videtur ex
negligentiâ mortuus, quæ huic obesse, non debet.

l. qui occidit §. ult. ff. ad leg. Aquil. l. si unus §. in sum-

ma ff. de pact. l. qui cum tu §. fin. ff. de transact.

Et ideo ad cautelam: Faciat pacem de vulnere, & de omni eo quod
ex vulnere nasci potest, quia juri futuro potest per pactum renun-

- 3 ciari. l. 2. C. de pact. Hactenus Galleor. Verum pacto inter privatos
inito vindictæ publicæ nihil derogatur.

Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. n. 1. 2. 3. & 29. quest. 58.

Boff. in tit. de pace n. 13.

OBSER-

OBSERVATIO XXX.

*Pro Clericis ob fractam pacem acturis, ne irregulares fiant,
honore & loco priventur.*

Clerici ob fractam pacem acturi, caveant ne in libello supplici ad pœnam banni concludant, sed conceptis verbis testatum faciant, se non ad sanguinis pœnam, nec publicam vindictam, verum civiliter, tantum ad restitutionem bonorum ablatorum, & damna hostiliter data, agere velle.

Per text. in cap. si diligenti, de simonia gloss. in c. laicos.

& in c. pralatis, de homicid. in 6. Franc. ibid. n. 6. Ancha. n. 6. Panormit. in c. cum P. Manconella. n. 10. de accusat.

Ubi dicunt, clericum omissa ista protestatione, incidere in pœnam Canonicam, & irregularem fieri, honore & loco privari. Ideoque consultum esse ut non solum protestetur, sed etiam super facta protestatione iustrumentum publicum confici curet, quo facto, si postea, in processu causæ, Judex ad instantiam Procuratoris Fisci, accusato pœnam banni irrogat, Clerico nihil imputari debet. *Gail. lib. 1. de pac. pub. cap. 8. n. 14. 15.*

OBSERVATIO XXXI.

*Pro Aulicis, aliisque Principis officialibus, qui metuunt,
propter canum aulicorum calumnias, aliquando inquiri
vel accusari.*

Parva, inquit Polybius, temporis intervalla homines in excelso fastigio collocant, & eosdem rursus ad extremam miseriam ac calamitatem redigunt, atque eos maxime, qui in aulis Principum vitam agunt.

Lubrica

Lubrica namque via est: magni cecidere, cadentque,

Est mihi quique hodie, cras tibi casus erit:

Præsertim autem istis exulceratissimis temporibus, in tanta ob-
treptatorum & spurcissimorum palpatorum frequentia, qui

Vanos circum palatia fumos vendunt.

- 2 *Martial.* & sæpissimè innocentes inauditos apud Principes in sum-
mum discrimen vitæ & bonorum abducunt. *Gail. lib: 1. de pac:*
pub. cap. 5. n. 3. Qui non raro culpam à nocentibus in innocentes
convertisse deprehensi sunt

Marcellin. lib: 14. Liv. lib. 24. Arnisa. in Polis. lib. 2.

cap. 5. pag: mihi 509. 510.

- 3 Quapropter aulicis Durus de Pascolo in suo *Aulico*
Polirico, duo cautelaria exhibet præcepta, nimirum 313. Ita
scribens: Aulicis sapiunt, qui accepto beneficio aliquo, aulæ va-
ledicunt: Ostendunt enim animum expletum esse, & se periculo
subtrahunt: Quia in Curiales frequenter accidit, *Ænea Silvio*
monente, ut veluti sues ubi Saginati sunt, in cœnam Domini
mactentur. Et 13. cum vero miserabilis sit aulicorum conditio,
inprimis si post maxima pericula & labores domi & foris exant-
latis, tandem fraude & calumniis scelestissimorum & impudico
rabulæ & canis curiarum ore, debent cadere: bene sibi prospici-
ant aulici, in exordio, cum Principibus contrahentes, & for-
mam obligationis amicis, in aliis regionibus degentibus, tradant:
Ne tempore necessitatis (ut fieri solet) repetatur & probationis
materia auferatur.

Quorum postremum non tantum iis, qui in aulâ vivunt,
sed omnibus aliis Principum officialibus, nec non hoc fortasse est
profuturum, si in obligationis scripturam redigi curent, ne Prin-
ceps delatorum calumniis, quæ eximium & fidum ministrum,
vulturum cadaveri inhiantium instar, comitantur undique, ante
adhibeat fidem aut odium concipiat, quam eos sine felle & ple-
ne audiverit, causamque pressius consideraverit & cognoverit.

- 4 Verum enim vero, si Principes hodierni delatores, Traja-
ni, Nervæ, Alexandri Severi, aliorumque more exciperent, vel
saltem

saltem iis non crederent, nisi quatenus palam nosci, & si falsum dixisse appareat, poenam recusare non velint. Prout consilio est

Antimach. de regno lib. 1. theor. 2. pag: mibi 107.

hac & simili cautela non esset opus. Huc repete *observationem 10. infra tit. 5.* Hic etiam potest annecti, observatio, nimirum si inter administratorem & aliquem magnatem, vel aliam personam potentem, controversia est orta, de ratiociniis, calculatione, sive rationum redditione, vel brevi oritura metuitur, ut alleget adversarii potentiam & præsumptam tyrannidem. Sufficit namque nullo alio apparente gravamine, eam solam, vel timorem allegare, ubi litigandum est cum potenti, ad hoc, ut calculatio fiat & rationes reddantur coram superiori & non suspecto.

Francisc. Munoz. de Escobar in tract. de ratiocin. administr. cap. 7. n. 60. & 61. ad quod citat l. unic. C. quando Imperator inter pupil. & vid. Covar. practicar. quasi. cap. 6. n. 2:

Quippe quod divina ac naturalis ratio dictitet, non esse coram iudice suspecto litigandum, & causam ab eo definiendam.

c. quod suspecti. 3. quasi. 5. Munoz: Escobar. dist. tract: cap. 8. n. 17. & 18. Menoch. de arbitr. Iud. lib. 2. cas. 152. n. 1.

Quod omnino notandum est ab administratoribus quodammodo opulentis, quanquam fidiissimis. Nam quo existunt ditiores, hoc majori periculo, & canum aulicorum insidiis, invidiæ, avaritiæ & malevolentiae magis sunt obnoxii, sæpe non attento, quanto emolumento, quo animo in Dominum ad totum pristinae vitæ curriculum fuerint.

OBSERVATIO XXXII.

Pro Indice, quando de autore alicujus perpetrati delicti plane nihil constat, ne per indicia quidem ad inquirendum, ut cum nihilominus possis reperire.

SI delictum, quod non sine scandalo publicè innotuit, est commissum, de cujus autore planè nihil constat, nec is, aut difficul-
Q
ter,

ter, potest reperiri, observandum est, ut Magistratus sive Judex, quemcumque ex populo literis publicis præmio invitet ad indicandum autorem, atque propter rationem, *obs. 8. supratit. 2. n. 2.* insertam polliceatur, id fieri omnino posse & debere citra præjudicium & jacturam honoris, imo ipsum de Repub: bene meritum & consulturum conscientiae. Quod interdum memini practicum in causa libelli famosi publice affixi.

2 An autem nomen & persona deferentis sive indicantis insuper celandum, quod simul ejusmodi literis publicis solet promitti, dubitare licet. Ad quod respondetur, si Judex hoc est pollicitus, esse servandum:

per l. 1. in pr. l. juris gentium §. Prætor ait ff. de pact. l. 1. ff. de constis. pecun.

Maximè in dicto necessitatis casu. Et magis obligatur Princeps aut Magistratus, quam privatus, & fides publica omnino est servanda.

Castrens. conf. 118. circa fin. lib. 1. ver: 115. non obstantibus.

Etiam si non sit facta talis promissio, si indicanti imminet periculum nihilominus nomen ejus reticendum. Nemini enim officium suum oportet esse damnosum. Sed quia majoris calumniae periculo obnoxia est delatio occulta, quam manifesta, ne itaque reo faciat injuriam Judex, cautè & prudenter expendat denunciationis circumstantias, & indicantis qualitates. Juxta *obs. 9. hoc tit.* & quantum fidei ei tribuendum, & ad quid, vide *Mascard. de probat. vol. 1. concl. 506.* Attento quoque hoc, quod reus contra occulti delatoris personam, exceptiones, quas
3 fortè habet Judicem latentes opponere nequeat. Præmium autem (ut hoc obiter addam) debetur ex bonis malefactoris, si extant, sin minus, ex bonis ejus ad cujus favorem sumitur vindicta, si neuter est solvendo, tenetur Respublica.

Boer. decis. 325. col. 2. circa fin. Huc commodè referatur observ. 27. tit. 3. de capt. & Carcer.

OBSERV.

OBSERVATIO XXXIII.

*Pro accusato vel inquisito notanda, in casu præceden-
tis spoli.*

Accusatus ex *cap. frequens, unic. de restit. spoliar: in 6.* Si nimi-
rum tota sua substantiâ, vel majori parte bonorum per vio-
lentiam est destitutus, opponere potest Accusatori exce-
ptionem spoli: Nec refert an ipse accusator spoliaverit, an vero
tertius quispiam. Dicit enim textus apertè à quocumque: Hac
addita ratione, quia nec nudi contendere, nec inermes inimi-
cis nos opponere debemus: Et Judex juxta juris ordinem prius
debet cognoscere de spolio, quam de crimine objecto.

*Casar. Contrard: ad l. unic. C. si de moment. poss: &c.
limitat. 18. n. 19. pag. mihi 389.*

Intra autem quindecim dierum spacium spolium est proban-
dum.

*Cit: text. Marant: in spec. aur. part. 4. distinct. 7.
de judic: petitor. & poss. n. 56. Gemin: ad dict: c.
frequens: in 3. colum. Et in c. fin. de ord. cognit. Abb.
in 3. colum. de ord. cognit.*

Id quod pro observatione huc apponere libuit: Viros enim non
paucos ac præterea doctos, in eo hac rerum criminalium tem-
pestate & vilipendio errasse, sum expertus ipse. Idem statuere
non dubitarim, etiam si Judex per modum inquisitionis proce-
dat, tum propter dictæ rationis identitatem, tum quod pro-
cessus inquisitionis non sit amplius remedium extraordinarium
sed ordinarium, perinde ut accusatio.

*And: d. Pisis relatus per Bald: in l. 1. §. in initio vers.
sed nunquid: ff. d. off. Pres:*

Q²

OBSER-

OBSERVATIO XXXIV.

Pro Iudice contra minorem procedente, ut evitet nullitatem & pro Advocato minoris, si ille hanc neglexerit.

- 1 **C**ontra minorem sine curatore dato inquiri non posse, textus est expressus *l. clarum & ibi Dd. C. de author. prestand.* Idque propter rationem ibidem insertam, & quod minor neque in criminalibus, neque in civilibus legitimam habeat personam standi in Iudicio. *Roland. à Vall. conf. 31. num. 8. vol. 1.* Unde processus contra minorem sine dato curatore formatus est ipso jure nullus.

per dict. l. clarum. Tiber. Decian. in tract. crim. lib. 5. cap. 37. n. 56. in fin. Cornel. conf. 198. n. 4. Menoch. 2. de arbitr. Iud. cas. 268. num. 2.

Quæst opinio communis

Boss. in tit. si adversus rem judic. num. 22. Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. quest. 50. in princ.

- 2 Hodie quidem Iudices multi de facto servant contrarium, sed malè. *Iul. Clar. dict. loc.* Quippe quod ista consuetudo expressis legum sanctionibus contrarietur, & à Jure communi sit exorbitans, consequenter odiosa, nec contra Jura manifestissima, & æquissima extendenda.

Felin. in cap. auditis col. 6. de prescript. Ias. ad leg. de quibus n. 12. ff. de legib. Dec. conf. 677. n. fin.

- 3 Quapropter Iudex nullitatem & iniquitatem processus evitaturus, sit cautus, ne ante, contra minorem 25. annis, quam ei curatorem ad litem dederit, procedat vel ejus responsiones recipiat.

Angel. in tract. Malef. in verbo, comparuerunt inquisiti. us. nec non si cautus Rol. à Vall. dict. loc.

confessio insuper spontanea minoris in Iudicio criminali facta sine curatore, ei non nocet.

Cyn.

Cyn. ad dict. l. clarum. Bart. ad l. fin. §. pupillus ff. de verb. oblig.

Si Judex, quod contingit ut plurimum, de ætate inquirendi vel accusandi dubitat, an major sit, an vero minor, super ea primum probationes recipiat. Ætes namque à processu, quemadmodum innocentia à pœnâ, defendit.

Bald. cons. 310. Aut mulier de cuius lib. 1. col. 1. us. tertio casu.

Et hanc tanquam aliquid præjudiciale, ante omnia summaria cognitione terminet. Juxta

l. si putas C. de petis. hered. & l. quoniam Alexandrum C. de adul. Menoch. dict. cas. 268. n. 10.

Non enim ante juris, quam personæ ratio quærenda:

l. quidam 14. in pr. ff. d. jur. Condictio. Sicard. ad rubric. in 1. C. qui testam. fac. poss.

Contra sit cautus Advocatus inquisiti, si hæc Judex vel etiam ex perversitate consuetudinis omiserit, ut processum nullitatis vitio affectum impugnet: Veluti Alberic. de Rosat. ad sæpe dict. l. clarum, de se dicit, quod sæpe confessiones minorum, etiam in tormentis factas impugnaverit, & per istam legem obtinuerit. Secundum hanc doctrinam in summo Judicio Neapolitano à toto consilio fuisse votatum & conclusum, testis est

Matthe. de Afflict. decis. 708. Huc refer. Farrinac. decis. Rot. 61. n. 28. lib. 2. Beraxol. cons. crim. 380. n. 3.

Sit etiam cautus Judex, ne ipso temporis momento, quo curator est constitutus, auctoritatem præstare sinat: Esset enim actus ob temporis brevitatem & non præcedentem causæ cognitionem nullus: Ut &, si non expressa hujus causæ cognitionis sit facta mentio in actu à minore gesto.

Hieron. Giaccharius in addis. ad Iul. Clar. lib. 5. §. fin. dict. quest. 50. lis. b.

Q 3

OBSER-

OBSERVATIO XXXV.

Quomodo diffamans in judicio L. diffamari, contra se instituto, à comparandi necessitate liberetur, & id cessare faciat. Et contraria pro diffamato.

TAmin criminalibus, quam civilibus processum L. Diffamari. C. d. ingen. manumiss. institui posse & solere, praxeos est notissimæ. An autem intelligatur inducta litis pendentia, per citationem ex L. diffamari ad hunc nimirum effectum, si diffamatus plures habens iudices, coram alio, accusatione vel actione principali à diffamante conveniatur, ut ei obstet exceptio litis pendentiae, difficilis & anceps dicitur controversia apud interpretes. Zanger. d. except. part. 2. cap. 13. n. 14.

2 Negativa verior est, dandam nimirum esse electionem, auctori, diffamanti dicto, ut in causa principali, vel in judicio diffamatorio, vel coram alio iudice diffamati, eum convenire possit.

Socin. lib. 3. cons. 94. Carpx. in tr. crim. part. 2. quest. 97. n. 70. Covar. lib. 1. variar. resol. c. 18. n. 6. Boff. in tract. crim. de for. compet. n. 107. Decian. lib. 4. pract. crim. cap. 20. n. 13. Gail. lib. 1. obs. 11. n. 3. & seqq. Zanger. d. Except. part. 2. cap. 13. n. 16. & seqq.

Qui addunt ibidem rationes, quarum ex cæteris est potissima: Quia iudicium diffamationis, & iudicium actionis, sunt separata iudicia: Et remedium L. diffamari hoc tantummodo quaeritur, ut diffamans actionem proponat, & contradictionem faciat, aut patiat, ut ei perpetuum silentium imponatur. Unde etiam preventio locum habet, quoad iudicium diffamationis, ut iudex concurrens non possit post factam citationem, diffamatori praefigere terminum agendi vel accusandi sub poenâ perpetui silentii, sed ubi iudicium, diffamatorium scilicet est coeptum, ibi etiam finem accipere debet.

l. ubi

l. ubi acceptum. ff. d. judic: Gail. dict: obs. 11. n. 3.

Grava: lib. 1. concl. pract: 11. n. 3.

Ex his patet: Cui non erit commodum, coram iudice iudicii
diffamatorii actionem principalem instituere, quod ei hoc inte-
grum sit & facere liceat coram alio diffamati iudice, & ita sese à
comparendi necessitate in iudicio diffamationis liberare.

Notandum autem est, quando in causa *L. diffamari*, iudi- 4
cis officium imploratur à diffamato, petiturque eum declarari
non esse culpabilem, sive non esse talem, qualem adversarius
esse diffamabat, & diffamanti perpetuum silentium imponi, quod
isto casu præventa censeatur Jurisdictio, quo ad totum: Atque
ita actor vel accusator diffamans non poterit coram alio agere
vel accusare.

*Tiberi Decian: vol. 5. resp: 51. n. 8. & ibi citari, & in
tract: crim: lib. 4. cap. 20. n. 13. Grava: lib. 1. pract.
concl: 11. n. 3. 4.*

De hac materia vide *supr: obs: 22.*

OBSERVATIO XXXVI.

Pro accusatore qui probationis plenitudini diffidit.

SI accusator diffidit, an plene & sufficienter ad condemnatio- 1
nem probare possit, pro eo cautela est, ne accusationem suam
fundet in probationibus plenis ad condemnandum, sed ad
indicia solum ad torturam sufficientia dirigat. Hanc viam me-
liorem & tutiorem, & in practica notandam, post alios citatos,
dicit, *Marth: Berlich: part: 1. concl: 19. n. 35.* Aliter sentit & de-
fendit

Benedict: Carpz: in 11. crim. part: 3. quest. 106. n. 19. & seqq.

Nimirum, ad probationes delicti, & indicia, simul & 2
semel in uno libello actionem criminalem institui, & sic in libel-
lo accusatorio indicia etiam exprimi posse, imo hoc utile esse, ut
si non confiteatur accusatus delictum, vel plene probetur, super
indiciis

indiciis illius saltem postea torturæ subjici quæat. *Angel: Arecim. in tract: malefic: verb. fama publica. n. 108. & n. 114.*

- 3 Capita autem delicti, & indicia cumulans in libello, in primis duo debet observare: 1. Ut indicia singula ponat, & articulate & ordine referat ad evitandam confusionem & obscuritatem. 2. Ut alternative, vel in delicti poenam reum condemnari, vel si crimen negetur neque sufficienter probetur torturæ eundem subjici petat.

Carpov: dict. loc. n. 24. 25. Reusner: lib. 1. decis. 23. n. 10. & 14.

- 4 Qui ibidem etiam statuunt, indicii in libello accusatorio omissis, accusatori delictum non probanti dari regressum ad indicia & præsumptiones, ad finem & effectum torturæ, si reus in negatione perstiterit.

OBSERVATIO XXXVII.

Pro Accusatore, quomodo caute libellum concipiat, ut & pro accusato, quomodo caute ad eum respondeat.

- 1 **A**ccusatorem ejusque Advocatum oportet esse cautum, in formando libello, ut simpliciter dicat accusatum perpetrasse homicidium, nulla qualitate adjecta

Ioh: Andr. in c. 1. de homicid. in 6. col. 3. sub. fin. us. debent ergo esse cauti. Bald: in l. si quis non dicam: C. d. Episc: & Cler: n. 7. us. & in istis omnibus, Berlich. part. 4. concl. 14. n. 7.

- 2 Quod si non observaverit, & libellum accusatorium in casu homicidii, prout vulgariter fieri solet, conceperit qualitate hac adjecta: accusatum nimirum dolose violenter & perfide defunctum occidisse: *Er habe ihn mörderlich / gewaltsamer und hinterlistiger oder betrieglicher weise getödtet*: pro accusato est notandum, ut contestetur litem simpliciter, negando libellata & narrata, prout ponuntur & narrantur esse vera, salvis juribus & defensionibus

tionibus suis, suo loco & tempore proponendis. Tunc enim accusator non homicidium solum, sed etiam omnes qualitates annexas debet probare, usque adeo, ut reus, etiamsi probaverit accusator homicidium, sufficientissimè, non puniatur, sed absolvatur, nisi ab accusatore etiam qualitates illæ propositæ sint verificatæ. Et ita onus defensionem probandi reus declinat, necessitate probationis contrariæ in accusatorem rejecta.

Felin: c. ex parte. 2. extr. d. rescript: n. 25. us. sicut injuria verbalis, Angel. Aret. in tract: malefactor. verb. comparens inquisiti, n. 1. sub. fin. vel dicas, quod imo judex.

Quam auream cautelam, & menti summè insigendam dicit.

Matth. Berlich: dict: part. 4. concl. 14. n. 2. Citans ad hoc post alios, Laurent: Kirchoff: inter conf. varios Iuris Consultorum conf: 27. incip. jure autem receptum est (in consutatione argumentorum contrariorum) n. 2. ibi: preterea accusatus & n. 3. & seq. vol. 3.

Eamque jurium rationibus & Dd. autoritatibus suffulcit contrariaque refellit. Qui enim in libello factum qualificatum proponit, ad utrumque se astrinxisse censetur.

Felin: & Dd. in C. ex parte extr. d. rescript: & in c. licet causam extr. d. probat: n. 40. & seqq. Gail: d. pac. publ. lib. 1. cap. 13. n. 3. 9. 10.

imo regulare est, ut quis suum libellum, cum omnibus qualitatibus in eo propositis probet.

Berlich: dict: loc. n. 3. Kirchoff: dict: conf. n. 3. Bald: conf: 192. incip: in libello n. 1. & seq. lib. 4. Card: Tusch: tom. 6. pract: concl: lit. Q. concl: 17. incip: qualitas debet probari, n. 5. & seqq.

Et generaliter concludunt Dd. quod accusatus de crimine 4 qualificato, si non constet de qualitate, debeat absolvi, etiamsi crimen fuerit probatum.

Mynsing. cent: 4. obs. 80. Gail: lib. 1. d. pac: publ: dict: cap. 13. n. 7. 18. Card. Tusch. tom. 1. pract.

R

concl:

concl. lit. A. concl. 172. incip. accusatio n. 6. & seqq. & tom. 6. lit. Q. concl. 3. n. 16. & concl. 4. n. 2. & seqq. & concl. 12. n. 31. Ludov. Roman. conf. 144. n. 2. incip. inquisitio prasens & conf. 167. n. 8. & conf. 110. incip. questio consultationis n. 1. & seqq.

Ubi dicit & probat, si crimen furti, per accusationem vel inquisitionem in iudicium deducatur, sub qualitate manifesti, qualitate non probata, reum debere absolvi. Alia quoque ibidem adducit exempla. Vide etiam unum in crimine assassinii. *supr. obs. 10. hoc tit.*

- 5 Hæc autem non obtinent, si accusatus ut ante est monitum, non simpliciter est litem contestatus, negando narrata libelli, prout narrantur & libellantur, sed factum confitetur, negat autem se occidisse dolose. Tunc enim onus probandi defensionem necessariam ei recte imponitur.

Angel. Aret. tract. d. malef. verb. comparent inquisiti
u. 1. sub fin. us. si autem confitetur factum, Berlich:
dict. loco n. 10. & 11.

- 6 An autem, si reus propter qualitatem adjectam, & non probatam fuerit absolutus, is postea de novo, detracta illa qualitate, possit accusari: vide ita statuentes:

Barr. in l. denunciasse §. quia tamen ff. ad leg. Jul. adultr.
n. 6. ibi. quero quid si absolutoria est secuta in prin. &
sub fin. us. sed si conveniretur & seq. *Balb. in l. unic. C.*
d. confes. n. 21. ante medium us. si ergo & seq. Ang.
Aretin. d. malefic. verb. ad querelam Titius n. 91.
in med. Jul. Clar. lib. 5. sent. quest. 66. incip. hæc
omnia n. 4.

Et à quibus quomodo dissentiat. *Berlich. dict. part. 4. concl. 14. n. 3. & seqq.*

- 7 Hoc autem hic non est præteriundum. Ubi accusator simpliciter accusat quempiam homicidii, juxta supra factam monitionem, nulla qualitate adjecta, & accusatus homicidium, se com-

secommisisse negat simpliciter, sive in totum, responsioni suae statim ne quidem hac qualitate annexa: Nimirum nego me vulnerasse vel occidisse, & si contrarium apparebit, dico me fecisse ad defensionem (de cuiusmodi responsionum, qualificatarum effectum, etiam videre est infra obs. 20. tit. 4.) tunc si publicatis attestationibus se videns homicidii convictum, qualificate confitetur, admittendus est quidem omnino, secundum dictam observationem, ad probandam hanc qualitem & defensionem. Verum si eam probare nequiverit, ordinaria legis Corneliae 8
pœnaplectitur.

Farinac. in pract. crim. part. 3. quest. 81. n. 127. 129.

166. Lauren. Termin Rodolph. in tract. cautelarum caut. 28. n. 7. & seqq. Bertazol. conf. 31. n. 12. l. 1.

Quod obtinet etiam, si ante attestationum publicationem, forte probationum metu, & se convictum iri, prius simpliciter negatum homicidium cum qualitate confiteatur reus. Præsumitur namque mentitus, & dolose antea negasse.

Ber. decis. 164. incip. Videtur quod non n. 14. quem

sequitur Card. Tusch. tom. 2. lib. C. concl. 674. n. 44.

& recenter. Matth. Berlich. part. 4. concl. 15. n. 22. 23.

Farinac. dict. loc.

Imo quamvis ad huiusmodi libelli accusatorii obligationem, fateatur accusatus delictum, non statim confessioni qualitem annectendo, sed ex intervallo, & eam posteriori hoc casu non probaverit, ex Sententia Dd. communi pœnâ plectitur ordinaria. 9

Farinac. dict. quest. 81. n. 118. 120. 164. Card. Tusch.

dict. loc.

Priori ubi statim qualitem annectit nequaquam. Quod, ejusque rationem etiam vide

infra, tit. 4. d. ind. corr. & confess. dict. obs. 20. n. 4. & 5.

OBSERVATIO XXXVIII.

Qua pulchra & jucunda quædam exempla & modi criminandi investigandi, & manifestandi recensentur: Vt & quædam ad cognoscendam innocentiam.

AD reorum inquisitionem, ubi contingentia facti accommodati sese offert, cautelam suppeditant exempla sequentia: Agebat Norimbergæ Rudolphus primus Austriacus Imperator, & rebus Imperii ac publicis intendebat, cum eum ad privatas leviter vertit mercator quispiam, jus & vindictam petens in hospitem sive diversitorem ibi notum, à quo grandi pecuniâ fraudatum se dicebat: nam bona fide deposuisse apud eum in sacculo ducentas argenti selibras (Marcas appellant) seu mille Philippeos, quos ille impudenter abnegabat, & injuriosè retinebat. Imperator de fide dictorum interrogat, affirmat mercator, sed sua fide, nec aliis argumentis. Igitur Imperator re perpensa, astum adhibendum censuit, & vestigiis indagandum verum: Querit ab homine, ille sacculus cujusmodi sit? Describit ille formam. Nec jam aliud Cæsar quam secedere eum in proximum cubiculum, & præstolari jubet. Habebat in animo accusatum cauponem evocare, sed fortuna commodius instituit, & ultro ad eum venit. Nam venerunt primarii urbis cives, ut solet, gratulatum Cæsari & salutatum; inter quos iste infidus hospes. Norat adeo eum antè Cæsar, & ut comitas ejus erat, benignè & per facetias appellat: Heus tu scitum illic pileum habes, mihi dona, aut permutemus. Ille arrisit, pileum libens dimisit, & honori hoc factum duxit. Cæsar paululum secedens, quasi publicum negotium avocaret, fidum ac notum civem, cum illo ipso pileo ad uxorem hospitis mittit, his additis mandatis: Heus matrona, maritus jubet, ut sacculum talem ad eum mittas, opus habet: Ecce tesseram fidei meæ, hunc ejus pileum. Mulier agnoscit pileum, & sacculum quem descripserat. Itaque nihil ambigens ascendit.

dit, tradit quasi ad maritum deferendum. At ille recta ad Cæsarem, qui mercatori ad se vocato sacculum ostendit, & hicne est inquit, num agnoscis? affirmat mercator, & exultat. Tum & hospitem Cæsar adhibet: Et hic ait, de te queritur ac perfidiam tuam accusat: quid ais, an refellis? Ille audacter, mentiri eum dicens, aut dementem, nihil rei sibi cum eo esse aut fuisse. Denique Imperator sacculum profert, ad cuius aspectum ille turbatissimus, animo ac lingua labitur. Quid multa; mercator pecuniam, hospes infamiam recipit, atque etiam damnum, nam grandi aliâ insuper pecuniâ Cæsar eum multavit. *Drexelius in Orbe Phærontis sive vitior. lingua. cap. 22. §. 5.*

Ad Fridericum III. Imperatorem cum rusticus venisset, & indicasset, equorum alterum in caupona ex biga subtractum esse furto: Imperator reum indicari sibi iussit. Rusticus autem cum hoc nequiret: Miror, inquit Fridericus, cur etiam alterum equum non amiseris: Multi enim sunt hodie in hac urbe equites, qui equis indigent. Tum agricola, equa est altera, & Cæsar, quæ belligerantibus nulli est usui. Tu ergo, ait Fridericus, equa insidito, atque in omnes urbis vicos discurre: subtractus equus in aliquo stabulo latitat, qui cum jugalem equam senserit, mox hinnitum dabit, paruit homo, eoque pacto, furtum compertum est: rusticus, quod suum erat, recuperavit, & fur pœnas dedit. *Aeneas Sylvius lib. 2. Commentariorum de rebus gestis Alfonsi.*

Contigit hac tempestate bellica frequentissimè, quod rustici contra milites, equos furatos, egerint actione furti, non quidem ad pœnam tali delicto condignam, cum ea prorsus ab aulâ militari videatur recessisse, sed ad equorum restitutionem, signa, & quod eos ad tempus aluerint, vel educaverint, apprime indicantes. Sed fures sæpe, vel qui ab ipsis emerant, opposuerunt se vehementer, mordicus asserentes, imo jurantes, pejerantes, ipsum equum quæstionis suo similem forte videri rustico, ipsum autem falli, cum à viro bonæ famæ in longè dissito loco emerint vel educaverint, aliisque mendaciis & minis thraconicis, hisce hominum umbris semper usitatis, causam suam tuentes. Testes etiam

etiam interdum utrinque sunt adducti. Sed veritas facile constitit hoc modo: Ductus est equus ante pagum, in quo actor habitabat, tunc si fuit ipsius, sine impulsu, motu proprio se contulit ad habitationem ejus, stabulumque consuetum. Quod perinde etiam in aliis animalibus poterit adhiberi, prout sagaces quidam rustici suppeditare norunt.

- 4 Galeacius Dux Mediolanensium, cum aliquoties audisset, vafro ingenio caufidicum esse, qui lites serere, & satas producere arque alere, etiam in liquido lure posset: hominem ad se accitum affatur: Debeo, inquit, pistori centum aureos: Non lubet solvere, tu ecquid tueri me in jure, & rem protollere potes? Annuit largiter, & Principi promptè se dedit. Sed

Qui struit dolum alteri, idem ipse eum struit sibi.

Nam Galeacius fraudis sic confessum, verbis prius increpitum laqueo publicè necari jussit, Drexel. dict. loc.

- 5 Judex quidam Hispanicus, cum factum esset homicidium, & plures una adfuissent, singuli vero sese excusarent, surrexit, & jussit singulas nudare pectora, & palparit ipsorum corda. Cum vero sensisset in uno majorem cordis pulsum sive tremorem: Tu inquit, fecisti. Et si alioquin foris, illis cæteris audacior videretur: Tamen confessus statim est scelus, supplicioque affectus.

Manlius in loc. com. p. 243. Rudol. Camerar. in tract.

memorab. medic. & natur. mirab. cent. 10. part. 57.

- L. Cloelius Terracinensis, cum cœnatus cubitum in idem conclave cum duobus adolescentibus filiis ivisset, inventus est
6 mane jugulatus. Cum neque servus quisquam reperiretur, neque liber, ad quem ea suspicio pertineret: Id ætatis autem duo filii propter cubantes, ne sensisse quidem se dicerent: Nomina filiorum de parricidio delata sunt. Nusquam vero simile videbatur, ausum esse quenquam se in id conclave committere, eo potissimum tempore, cum ibidem essent duo filii, qui & sentire & defendere facillè potuissent. Tamen cum planum Judicibus esset factum, aperto ostio dormientes eos repertos esse: Judicio absoluti adolescentes, & suspicio omni (qua sola judicium agebatur)

tur) liberati sunt. Nulli enim visum quenkum esse, qui cum omnia divina atque humana jura scelere nefario polluisset, somnum statim capere potuerit: propterea, quod qui tantum facinus commiserunt, non modo sine cura quiescere, sed ne spirare quidem sine metu possint. *Paulus Arodius ex Cicerone pro Roscio, & ex Valerio Maximo lib. 8. cap. 1.*

Accusabat stupri per vim oblato adolescentem puella. Adolescentem factum fatebatur: Vim negabat. 7
Judex statim die utrumque redire jubet. Subornat interim famulum, qui puellam in itinere ad stuprum cogat. Illa manibus & clamore sedulo repugnauit, & judicem de injuria nova sollicitauit. Tum Judex, si nunc repugnando euasisti, etiam prius si voluisses incorrupta mansisses. Ergo te ipsam judicasti. Sive fabula est, fieri potuit: siue historia, digna est, quæ annotetur. *Joan. Paulus in loco serijs.* Similiter judex sedulus & prudens saepe, pro re nata vel reatum, vel innocentiam potest deprehendere.

Uni ex prioribus quodammodo simile est, non tam imitatu facile, quam iucundum lectu hoc exemplum. 8
Cum quidam inter Turcas, penes amicum suum nemine conscio, pecuniam deposuisset: & is cum ea repeteretur, quicquam accepisse negaret, fretus amicitia Imperatoris, res defertur ad Imperatorem. Is utrumque interrogat, & deprehendit, penes quem pecunia esse dicebatur, non ut ingenuum decet, atque innocentem, turbulentè inficiari: alterum contra non fictis lacrymis constanter affirmare: Rem tamen in alium diem protrahit, reumque per alios monet, ut spontè pecuniam reddat, suæque famæ consulat. Cum verò ille tum audacius denegasset, rursus Imperator innopinantem ad se adduci iussit. Postulat, num proxima nocte cum uxore dormierit, & an cum ea rem habuerit, & qua horâ. Cumque utrumque ab eo didicisset: Jussit alium adire uxorem, veluti si à marito mitteretur, quid diceret, virum ejus mandare, ut quam ei custodiendam pecuniam credidisset, hanc per se nuncium mitteret. Siloquenti fidem non haberet, narrare ea, quæ à marito acceperit. Uxor his victa sermonibus pecuniam promittit. Sic itaque de-
secta

tecta perfidia, Imperator in eum capite animadvertit. *P. Æro-
dius lib. i. Decretorum.*

9 Jacta in præceps Apronia Plautii Sylvani Prætoris, cum in nullum alium suspicio caderet, neque esset ullus, qui de facto quicquam vel audisse, vel vidisse se diceret: Silvanus ad Tiberium Imperatorem adductus est. Huic de morte uxoris interroganti, quia turbato animo, & quasi à somno rediens respondisse visus est, uxorem spontè sibi mortem conscivisse: Quæstionem exercens ipse Tiberius, in cubiculum venit, ex quo se Apronia præcipitem dedisse, à marito dicebatur. Ibi cum reluctantis & impulsæ vestigia, pedum, manuum, unguiumque contactu fenestris impressa viderentur: ex mendacio conscium esse judicavit: *Idem ex Corn. Tacit. libr. quarto.*

10 Pyrrhus Rex in itinere offendit canem, qui jugulati corporis domini servabat: auditoque, triduo illum sine pastu durasse illic, neque abscelisse, cadaver humari, canemque secum abduci, ejusque curam haberi imperavit. Paucis post diebus lustrabat Rex copias suas, militesque confidente Rege transibant. Aderat canis quietus. Qui, ut domini percussores conspexit, prætereuntes, cum larratu & irâ procurrat in illos, subinde circumagens se ad Pyrrhum: ut non illi modò, verum etiam toti coronæ venirent isti in suspicionem. Itaque comprehensi extemplo, & quæstione habita, cum adminicula aliunde etiam accessissent, eadem confessi, pœnas dedere. *Plutarch. de Animant. compar.* Sed videtur hoc casu, vel Dei ultoris instinctu potius, quam Pyrrhi prudentiâ accidisse. Veluti similiter canis, Hesiodi interfectores indicavit: Et tempore Constantini Pogonati Imp. cum quidam solus cane comitante iter faceret, est à latrone, quales itinera solent obsidere interfectus. Latrone fuga se subducente, canis eo in loco permanfit, domini cadaver custodiens. Forte alius quidam eà pergens supervenit, cadaverque projectum cernens, motus misericordiâ, tellure effossa sepeliit. Canis id officium pergratum habuit, seque ultrò homini comitem ac servum adjunxit: Erat autem is homo conditione caupo: Et solebat canis iis, qui

qui cauponam intrarent, exirentque, adulari. Post aliquantum temporis, is etiam latro, cujus meminimus, in eam cauponam bibendi causa intravit. Quem canis agnoscens, allatravit, inque ejus faciem insiliit. Hoc sæpius factum, Dei instinctu apud multos suspicionem excitavit: comprehensusque latro & coram Judice constitutus, cum facinus, uti erat perpetratum, confiteretur, debitas pœnas dedit. *Zwinger. in theatr. vol. 3. lib. 11. pag. 1066.*

Obiter apponere libet, relationem de Poeta Ibyco, non quidem huic observationi & exemplis prædictis usquequaque convenientem, sed hoc confirmantem, quod Deus optimus maximus, quando scelerum pœnas temporales, ceu in narratis exemplis de canibus, dari vult, Judici prorsus inscio, indicia ad procedendum suppeditet mirificè: huc refer exemplum, quod est in *frâ num. 19. hujus observ.*

Ibycus Poëta, cum in latrones incidisset, jam occidendus, grues fortè supervolantes obtestatus est. Aliquanto post tempore, cum iidem latrones in foro sederent, rursusque grues supervolarent per jorum inter se susurrabant in aurem, adsunt Ibyci ultores. Eum sermonem assidentes in suspicionem rapuerunt, maximè desiderato jam pridem Ibyco, rogati, quidnam sibi vellet ea oratio? hæsitante atque inconstanter responderunt. Subjecti tormentis facinus confessi sunt. Atque ita velut gruum indicio pœnas Ibyco dederunt, ac potius suo ipsorum indicio perierunt. *Plut. de Futili loquacitate.* Huc etiam referri posset inventio Archimedis furtum & fucum aurifabri, cui Hiero Syracusus, aucta potestate sua coronam votivam ex puro auro conficiendam locaverat, detegentis, quæ legere est apud *Vitruv. lib. 9. cap. 3.*

Erga mortuum dominum singulare fidelitatis documentum canis exstat apud D. Ambrosium, *lib. 6. Hexameron. cap. 4.* Ubi inquit. Sæpe etiam, neq; illata evidentiâ canes ad redarguendos reos, indicia prodiderunt: ut muto eorum testimonio plerumque sit creditum. Antiochiæ ferunt in remotiori parte urbis

S

crepu-

crepuseulo necatum virum, qui sibi canem adjunctum haberet. Miles quidam prædandi studio minister cædis extiterat.

Tectus idem tenebroso adhuc diei exordio in alias partes concesserat. Jacebat inhumatum cadaver, frequens spectantium vulgus astant: canis questu lacrymabili domini dessebat ærumnam. Fortè is, qui necem intulerat, (ut se habet versutia humani ingenii) quo conversando in medio, autoritate præsumta fidem adscisceret innocentia, ad illam circumspectantis populi accessit coronam, & veluti miserans appropinquavit ad funus. Tum canis sequestrato paulisper questu doloris, arma ultionis assumpsit, atque apprehensum tenuit, & veluti epilogo quodam miserabile carmen immurmurans, universos convertit in lacrymas: fidem probationi detulit, quòd & solum tenuit ex plurimis, nec demisit. Denique perturbatus ille, quòd tam manifestum rei indicem neque odii, neque inimicitiarum, neque invidiae aut injuriæ alicujus poterat objectione evacuare, crimen diutius nequit refellere. Itaque, quod erat difficilius, ultionem profectus est, quia defensionem præstare non potuit. Huc usque Ambrosius, ex quo hoc exemplum adducit

Philip. Camerar. Cens. 2. cap. 94. & ibidem ex Plurarch. sequens.

- 33 De sacrilegio prodito à cane Capparò, memorabile est: Quidam cum in templum Æsculapii occultè intrasset, argenteorum & aureorum donariorum, quæ mediocris essent ponderis, arripuit, cumque iis abiit, fefellisse se putans. Sed custos canis, nomine Capparus, cum nemo adituorum latrantem exaudiret, fugientem sacrilegum insecutus est, & initio quidem saxis petitis, non abstitit: luce autem facta, eminus eum est secutus, tanto spacio, ut videre hominem semper posset, eum observans: cibum ab eo projectum respuit, juxta dormientem excubavit, rursus surgentem subsecutus est, ob is viatoribus ablandiens, illum allatravit, atque urisit. Hæc cum ij, qui sacrilegum persequabantur, ex occurrentibus audivissent, simul colorem & magnitudinem canis exponentibus, alacrius perrexerunt, deprehen-

hensumque sacrilegum à Cromyone reduxerunt: cane in rever-
tendo præeunte lætitiæque exultante, ut qui sibi capti sacrilegi
laudem vindicaret. Athenienses decreverunt, ut cibus ei pu-
blice demensus daretur & sacerdotibus ea cura semper deman-
daretur.

Rustici cujusdam facinoris detecti meminit Mascardus: 14
In viridario Patritius quidam pepones cum satos haberet, rusticus
ipsum furto subtraxit. Furem Dominus ignorabat: Hinc eve-
niebat, ut furtum probatu esset difficilimum. Sed reperit fortè
fortuna cortices peponum Dominus in eodem, ubi comederat
loco rusticus: in ipsis intervalla quædam, propter duorum den-
tium, qui deciderant, raritatem introspicit. Rusticus ille, quem
Dominus pepones rapuisse suspicabatur, duobus carebat denti-
bus. Ex ejusmodi indicio Dominus rusticum ad judicem accer-
sit, quo profectus Judex, & rustici dentium, & corticis intervalla
inter se congruere videt, rusticus perpetratum delictum, ex cor-
tice detectum conspiciens, se pepones surripuisse, atque comedisse,
illico confessus est, in carcerem detrusus, & modica quadam pecu-
niaria multa condemnatus.

Mascard. in tr. d. probat. vol. 1. quest. 8. n. 24. 25. fol.

17. & 18.

Autor quidam Anonymus in suo recenter edito ju- 15
cundo opusculo, quem Democritum ridentem nominat, histo-
riam (cujus, cum quandam furti speciem, si dolus mutuum acci-
pientis intercessit, contineat, hic etiam meminisse libuit) narrat
sequentem; Homo quidam debilissimæ memoriæ, cuidam amico-
rum aliquam pecuniæ summulam mutuo dederat, sed nomen &
personam oblitus, multum sese cruciabat, nec tamen, quis ille es-
set, reminisci poterat: Id cum uxor ex eo intellexisset, consuluit,
ut quicumque occurreret, ei bonum diem optaret, gratias quidem
ageret, sed statim subjiceret: Malim tamen ego meam pecuniam.
Quid sit? cum multi frustra occurrissent, ut qui verborum illorum
mysteria non intelligerent, tandem ille, cui pecunia mutuo data
fuerat, offensus responso; Alia, inquit, & magis modesta ratione

S 2

repo-

reposcere mutuum poteras : quod tamen non invitus jam tibi repræsentato.

16

Idem in eodem opusculo : Bonam argenti summam quis certo loco in terram defoderat, nemine conscio, præterquam vicino quodam, intima familiaritate ipsi conjuncto, qui fidem non servans, noctu thesaurum effossum secum asportavit. Alter ille spoliatum se videns, illumque ipsum, uti erat, furti autorem esse suspicatus, nullo tristitiæ signo ostenso, sed vultu ad hilaritatem composito, vicinum adit, inquires, fortunam quotidie sibi magis magisque esse propitiam, utpote quæ novas sibi divitias objecerit: eoque se statuisse sequenti nocte eo ipso in loco, ubi ante thesaurum defoderat, alteros mille ducatos recondere. Vicinus tanquam vulturius prædæ huic omni inhians, quamprimùm ad locum illum proficiscitur, & thesaurum ablatum reponit, postridie unâ cum alteris illis mille ducatis ablaturus. At ille argentum illud prius secum domum asportavit: atque ita furem & vulturium hunc vicinum suum lepidè delusit.

17

Contigit aliquando, ut crater argenteus erudito cuidam philosopho, per domesticos suos ministros furto surriperetur. Philosophus conjecturâ, à vero non prorsus abhorrente, ducebatur quidem delictum istud admisisse è ministris natu. minimum: Attamen, ut rem certus cognoceret, hac utitur prudentiâ, convocat familiam omnem, humaniterque eandem adhortatur, ut, si quis in ea præoccupatus fuerit isto lapsu, fateretur id ipsum sponte, ablatumque calicem illico redderet, ita nihil detrimenti famam ejus passuram. Hoc indicato, statim eos dimittebat, spe fretus, facti autorem agniturum culpam suam. Cùm autem nemo fateri vellet crimen, hac ingreditur via. Ahenum fuligine obductum & inversum in cella poni jubet, convocatosque ad unum omnes ministros in eam descendere, atque quemlibet utriusque manus suæ palmam pressim & strictè admovere, aut superinducere atro aheni fundo: Facili negotio sic patefactum, & criminis convictum iri autorem. Cujus n. interiores manus aheni ita, admotæ, nihilominus manerent puræ & immaculatæ, eum

ab.

ab omni culpa absolvendum fore, & pro innocente habendum: Ex cella autem reversos, nulli manus suas debere ostendere, nisi Domino, imò ne quidem cuiquam proprias suas manus contemplari integrum fore, antequam Dominus illas inspexisset, & de crimine iudicasset. Accepto hoc mandato, ordine ingrediuntur cellam, & ad ahenum pervenientes, illi qui conscientiae puritate nixi fuerunt, satis audenter & pressim manus aheno applicant, metu expertes, nec veriti, quisquis tandem rei esset eventus. Is autem, quem conscientia furti accusabat, ingressus quidem cellam unà cum cæteris, manus se aheno abmoturum simulabat, quod tamen non fecit. Cùm jam omnes ex cella redijissent, iussit sibi simul omnium manus ostendi Dominus, inter quas nullæ deprehendebantur puræ, & fuliginis nigredine non coloratæ, nisi unici furis illius, qui se isthac ratione ceu innocentem elapsurum existimarat. Hinc vero proclivè erat docto huic Philosopho certò colligere, penes quem ablatis calicis culpa hæreret, quem etiam, cum majori dedecore, factum fateri & ablatum reddere coëgit, & res suas sibi habere iussit.

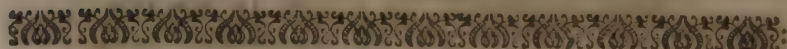
Refert hanc historiam Daniel Schvventerus, in deliciis physico-mathematicis, lib. 6. quest. 19. pag. 564. editionis Nurenbergensis in 40. Anno. 1626. impressæ.

Adjicere placet jucundum civis cujusdam inventum, ex 18 vicinis vel domesticis furem, furti exigui, ovorum nimirum, ex gallinarum nidis sæpius ablatorum, reperiendi & cognoscendi: sumpsit itaque aliquot ova, eorumque putamina acu, absque ulla fractione subtiliter perforavit, imisitque in foramina singulorum setam equinam, sese instar clunis in ovo conglomerantem: Postea omnia ista ova in nidos reposuit. Fur hac de re nihil suspicans, more solito surripiens ova, coquens, comesturus aperiens, cum admiratione, imò stupore quodam in iis setas equinas ita conglomeratas intuens, rem narrat suis vicinis, etiam ovorum domino, hisque ova ostendit, & venificarum insidiis tribuit. Sed veritate detecta, dictus civis ovorum furem repertum demonstrat.

19

Duo familiares Arcades iter unâ facientes Megaram venerunt, quorum alter ad hospitem se contulit, alter in tabernam meritoriam divertit. Is autem, qui in hospitio erat, vidit comitem suum orantem in somniis, ut sibi cauponis insidiis circumvento subveniret, posse enim celeri ejus accursu se imminenti periculo subtrahi, quo viso excitatus profuit tabernamq; in qua is diversabatur, petere conatus est. Pestifero deinde fato humanissimum propositum, tanquam supervacuum damnavit, idque visum pro nihilo ducens, lectum ac somnum repetiit. Tunc idem ei saucius oblatus obsecravit, ut, qui auxilium vitæ suæ ferre neglexisset, neci saltem ultionem non negaret; corpus enim suum à caupone trucidatum, tum maximè plaustro ad portam ferri, stercore coopertum. Tam constantibus familiaris precibus compulsus, protinus ad portam cucurrit, & plaustrum, quod in quiete demonstratum erat, comprehendit, cauponemque ad capitale supplicium perduxit.

Val. Maxim. lib. 1. Cap. 7. extern. 10. recenset eandem Cic. 1. de Divinatione.



TITVLVS TERTIVS DE CAPTVRA ET CARCERE.

OBSERVATIO I.

Pro Iudice ad capturam procedente, & de indiciis ad eam necessariis.

1



D Capturam regulariter procedi non potest, sine Iudicis informatione, indiciis & cognitione.

l. 1. ff. d. cust. reor. l. 2. C. de exhib. & transmitt.

reis

reū. gl. & Bald. in l. si quis alicui. C. ad leg. Int. Majest. Angel. Arasin. in verb. fama publ. preced. n. 4. Masfil. in l. 1. in prin. ff. d. quest. & in pract. crim. 4. constante. in princip.

Quapropter in criminibus vindicandis, imprimis etiam quoad hanc partem processus, judices decet esse prudentissimos juxta ac æquissimos ordinemque in judiciis necessarium servare, ne scilicet ab executione per capturam incipiant. Cum carcer sit irreparabile præjudicium, propter incommodum & aliqualem infamiae notam,

Bald. in rubric. d. integr. restit. Alex. conf. 17. lib. 1. incip. in causa vertente. Gothofr. à Bay. in Theoric. Crim. pract. 4. crimen captis, n. 3.

Non personæ captæ tantum, sed etiam toti ejus familiæ aspersam, imò sit ignominia irretractabilis, quæ facile aboleri nequit,

Wesemb. Conf. 57. n. 9. Rauchbar. pars. 1. quest. 48. n. 8. Viv. decis. 201. n. 12. & 14.

Et sæpe magnum tormentum,

l. si hominem. 7. ff. depositi. Gail. 1. Obs. 26. n. 10.

Unde est, quodd mala mansio & torturæ species dicatur

*dist. 1. 7. Bald. in l. 2. n. 7. C. d. Episcop. aud. Bur-
sar. Conf. 201. lib. 2. n. 14. Rol. à Vall. vol. 3.
Conf. 17. & 18.*

Quando quis indebitè captus est, nullus est locus torturæ: nec potest captura justificari supervenientibus probationibus.

*Fran. Purpuratus inter consil. feudal. variar. conf. 53.
n. 3. & 4. ex Bald. lib. 4. conf. 338.*

Quod locum habet etiam in criminalibus gravioribus, etiam læsæ Majestatis.

*Roland. à Vall. conf. 17. l. 3. Honded. vol. 2. Conf. 94.
n. 7. & 8. Mars. dist. 10. Bald. in l. si quis alicui. C.
ad L. Int. Maj. Purpurat. dist. loc.*

Quæ indicia, si talia in delicto sine dubio capitali exstant, ut justè aliquis

aliquis capi possit. Comprehendendus autem cum armis resistit, & à familia prætoris seu lictoribus, qui cum aliter capere non poterant, occiditur, illud homicidium (quanquam quidam contraria non usquequaque improbanda nitantur sententiâ,

quos refert Farinac. in pr. crim. lib. 1. tit. 4. quest. 32.

num. 49 & seqq.)

est impunitum, & excusatur *Constit. Carol. V. Artic. 150.* Ubi tamen monetur, ut ejusmodi in casu, & aliis ibidem relatis consulantur sapientes. Propterea cautus debet esse judex, & indiscretis apprehensoribus, ne carcerandum cum discrimine vitæ capiant, serio injungere: Si enim contra aliquem non constet de delicto capitali, & judex eum cum vitæ periculo curet capi, teneatur de syndicato. *Cason. de captiv. & carc. cap. 9. n. 14.* Familia etiam Prætoris in capiendo injustè, temerariè, & de facto procedens & occidens, æquè tenetur de occiso atque quilibet alius privatus,

Hippol. de Mars. pr. crim. §. diligenter. n. 55. idem in l. 1. n. 64. ff. ad l. Cornel. d. fidei. & in l. 1. in prin. in 2. colum. ff. de quest.

Hoc magis, ad evitandum periculum syndicatus cavebit judex, ne mandet quempiam capi & adduci, aut vivum, aut mortuum, nisi de tribus sequentibus sit certus: Primò, quòd delictum commissum sit poenâ mortis dignum: Secundò, quòd de tali delicto per capiendum commissum constet ex actis: Tertiò, quòd de eodem delicto constet notoriè & plenè, in tantum, ut sciatur, capiendum nullam posse facere defensionem, aut in contrarium probare quicquam: Aliàs enim judex condemnaret innocentem, & exsequeretur ante condemnationem:

Aug. de malef. in verb. quod fama publica. n. 54. propè fin. Farinac. dict. loc. n. 53.

Nec relevabit judicem, quòd secundum vulgare pro eo præsumatur: *cap. in praesentia, de renunc.* Et quòd quis justè carceratus, in dubio debeat præsumi secundum *Hippol. Rimin. cons. 135. n. 24. vol. 1.* Nam pro judice præsumitur quidem quò ad justitiam causæ,

non

non autem quò ad ordinem processus, nisi quatenus ex eo appareat. *cap. quoniam contra, d. probat.* Idcirco antedicta, & quòd captura, & incarceration sit iusta, ex actis debet constare, alioquin censetur iniusta.

Prosp. Farin. in pract. crim. lib. 1. quest. 30. n. 145. & n. 146.

OBSERVATIO II.

Pro Iudice sive Officiali in aliquo casu, si Carceratus evadat.

Officialis interdum solet conveniri super Syndicatu, quòd carceratum non detinuerit: Fortè, dum Nobilis vel alia egregia fuit persona, ei assignaverat locum amplum, variis evasionibus obnoxium: Pro eo notandum, ut ad domum vel palatium det custodes, quod perinde est, ac si captivum in carcere retineat,

Ioan. de Arnon. caut. 51. Ang. in l. si carcerem. ff. quod met. caus.

Si princeps aliquem carceribus mandari iussit, satis illi obtemperatum dicitur, si palatium, vel tota civitas in carcerem assignetur.

Hieron. Magonius Rota Luc. decis. 90. Doct. Marcha in Digest. nov. tom. 2. tit. de carcere & carcerat. cap. 25 vide etiam, quod dixi in observ. quarta hujus tit. n. 11. & Gaul. de pignor. obs. 9. n. 3 4. & omnino, quae scribit Vincent. Caroc. de deposit. part. 1. tit. de culpa depositarii. num. 37. 38. 39.

An autem contra custodes carceris sit praesumptio, quòd eorum dolo aut negligentia Captivus aufugerit, an, & quomodo sint excusandi? vide Boetii decis. 15.

16. 17.

T

OBSER-

OBSERVATIO III.

Pro Iudice, qui aliquem injustè in carcerem conjecit, ne de Syndicatu vel injuriarum teneatur & pro taliter incarceratione ad illud præcavendum.

I Species facti posita in *disputat. quadam Bart. incip. I. apud. judex* quidam fecit aliquem injustè capi, eumque postea relaxavit accepto fidejussore de repræsentando ad ipsius requisitionem. Postquam autem captivus est relaxatus, convenit iudicem in Syndicatu, & de iniquitate incarcerationis conqueritur *ex leg. Nec. magistratus. ff. de injur.* in hoc casu consultus Bartolus respondit: iudicem excusari propterea, quòd per dationem fidejussoris videatur reus confessus se justè fuisse captum, atque ita capturam approbasse, iudicem proinde *ex d. l. nec magistratus. ff. de injur. & ibi gl. injuriarum* non teneri, qui alioquin æstimantur juramento injuriati, salva tamen taxatione æqui iudicis:

gl. & Bart. in l. injuriarum æstimatio. ff. de injur. Socin. conf. 146.

2 Inde cautela in aprico est, iudex, qui injustè aliquem in carcerem intrusit, ne super syndicatu vel injuriis conveniri possit: ut antequam captivum dimittat, curet, ab eo sibi dari fidejussores de præsentando tories, quoties fuerit requisitus: Per ejusmodi enim fidejussionis præstationem carceratus videtur approbare capturam, & confiteri, se legitimè captum, secundum responsum Bartoli, quem etiam secuti sunt

Amed. de Castell. in tract. de Syndicatu. colam. penult. vers. postremò dicendum est, Thom. Ferrat. caus. 14. n. 3. Cels. Hugon. in conf. 71. n. 10. vers. quoad verò capturam. & dñs. 121. n. 2.

Vide etiam cautelam, quam annotat *Coler. decis. 164. n. 6.* Verùm hanc dictam cautelam non usquequaque tutam esse arbitror, nec

3 dictis autoritatibus movetur *Hering. de fidejuss. cap. 5. n. 158.* ubi statuit, ..

statuit, si quis propter debitum dat fidejussorem, ipse non agnoscat, nec fatetur eum, qui accipit, esse creditorem suum. quia possit alio animo fidejussorem dare, vitandæ putà tantisper instantiæ & importunitatis creditoris, cui tamen postea, se nihil debere, monstraturus sit,

l. litibus. §. penult. & ult. C. d. agric. & censit. lib. II. Cujac. ad African. tract. 7. pag. 197.

Si itaque hoc, eò magis obtinebit, ubi quis incarceratus, seu propter prætensum debitum, seu infimulatum delictum, pro relaxatione carceris det fidejussores: possunt enim, imò videntur potius dari ad tollendam custodiæ molestiam, carceris, ejusque squaloris intolerabilitatem, & ad consequendam pristinam libertatem, in qua longè animosius causam tueri licet, quàm in malacarceris mansione, quæ libertati repugnat, ac motum usumque membrorum impedit,

Jacob. Marchisellus in sylv. practicar. quest. quest. 33. n. 1.
imò morti æquiparatur,

Valentin. Winter. in part. litigios. lib. 2. cap. 14. n. 26.

pag. 294. ubi plures citat.

Ac proinde liquet, rationem, ne scilicet posterior hæc fidejussio efficiat, ut carceratus se justè esse captum & detentum confessus censeatur, longè majorem esse illà, quæ aliquem, neque agnoscere, nec fateri debitum facere potest. Hanc enim præstitit incarceratus ex tadio capturæ, metu ulterioris retentionis, qui multis major est, quàm metus mortis, *Ant. Fab. in C. pag. 495. des. 30. n. 7.* & aliis inde resultantibus modò dictis incommodis, & ita coactus: Illam, prætenso debitor, ut solummodo evitaret importunitatem creditoris, & sic magis voluntariè: Consensui autem & tacitæ confessioni seu approbationi nihil tam est contrarium, quàm metus & coactio. Similiter præstatione cautionis de judicio silti, & judicatum solvi, facta injusto arrestatori, injuria tacitè remissa non censetur. Quia actus agentium non operantur ultra eorum intentionem,

text in l. non omnis. ff. si certum pet. Gail. de arrest. Imp.

obs. 14. n. 3.

T 2

Præte-

Præterea plerique mortalium hanc subtilitatem Bartoli & sequacium non percipientes, datis fidejussoribus suum jus contra quemcunque & adversus ipsum judicem injustè carcerantem tacite (cùm expressam mentionem facere reformident) factum tectum reservare autumant. Iniquum autem, & semper injusti judicis libido foret impunita, si injuria per indebitam carcerationem alicui illata, per cautionem vel fidejussorum dationem sublata, & relaxatus se justè captum confessus censeretur: Namque sic, uti aliàs quoque solitum est vulgus judicum, indistinctè nullum, nedum injustè captum, sine præstita cautione & datis fidejussoribus essent dimissuri, & ansam delinquendi sæpe apprehensuri, quos admodum perstringit & eleganter refutat

Frantz. Personalis d. indic. & tort. n. 102. & seqq.

quò lectorem remitto. Præterea, quod in favorem carceratorum in jure est introductum, non debet detorqueri in eorum odium. Præstatio autem cautionis est introducta in eorum favorum, ut nimirum per eam libertatem recuperent, & ex mala mansione liberentur. *Vide etiam Ludovicâ Peguera decis. 74.*

- 10 Hæc, quamvis ita sint, cautè tamen facit injustè carceratus jam relaxandus, si præstans fidejussionem protestetur, se per hanc dationem fidejussorum capturam, ac si ea justa sit, non approbare, sed jus suum contra quemcunque reservare: tum postea eò magis erit ei integrum iniquum judicem super Syndicatu vel
- 11 injuriis illatis post relaxationem convenire: Protestatio enim
- 12 conservat jus protestantis. Observationis loco & hoc usurpari posse existimo, si amici vel consanguinei in carcerem coniecti, pro eo relaxando dent fidejussores vel aliam præstent cautionem: Sic enim ipsi injustè carcerato, propter tacitam confessionem vel approbationem capturæ ex responso Bartoli, nihil imputari, nec, quò minùs judicem convenire queat, impediri potest.

OBSER-

OBSERVATIO IV.

*Pro Carcerato, qui accusatur de delicto, pœnam corporis
afflictivam inferente, ut dato fidejussore è carcere liberetur, & qui-
nam sine fidejussione liberationem possint impe-
trare?*

Quando pœna corporalis, ubi delictum plenè probatum fu-
erit, carcerato venit infligenda, nulla à iudice debet acce-
ptari cautio, etiamsi reus mille fidejussores dare paratus
sit, prout communi voto Dd. ferè omnes, præter eos, qui ex
textu contrarium disputant, tradiderunt:

*Bald. in l. 2. colum. 1. in fin. C. d. exhib. reis. & l. eos,
§. super his. C. de appel. Menoch. cas. 303. d. Arb.
jud. n. 15. Hippolit. de Mars. in pr. crim. §. astin-
gam. n. 1. Neviz. Conf. 61. n. 22. Fichard. Conf. 66.
num. 5. pars 1. Farinac. in pr. crim. sis. de car. &
Carceras.*

& alii quàm plurimi: Et ab ea opinione tanquam communi in
judicando & consulendo facilè, nisi propter evidentes & graves
causas, fortè testium diuturnam absentiam, vehementem rei
morbum, accusatorum nimiam moram & similes, non est rece-
dendum:

*Hering. de fidejuss. cap. 10. num. 410. Franc. de fidejuss.
cap. 3 num. 203. & seqq.*

Ratio est, quia fidejussor tenetur & fidejubere debet ad id, ad quod
principalis est obligatus: Si itaque pœna corporali reus sit affi-
ciendus, in subsidium, si aufugiat, ad eandem fidejussor obstri-
ctus esset, quod tamen fieri non potest: Cum nemo sit membro-
rum suorum dominus, ut pro alio possit se ad pœnam corporis
afflictivam obligare: Cautela tamen hoc in casu est, ut carcera-
tus præstita fidejussione è carcere liberetur, scilicet: Si datur
fidejussor, qui se obligat, non tanquam fidejussor, sed tanquam
com-

T 3

com-

5 commentariensis & custos carceris : tunc enim admitti potest, siquidem custos carceris, cuius dolo aut negligentia reus evasit, eadem poenā punitur, quam carceratus aufugiens delicto probato dare debuisset.

l. ad Commentariensem. C. d. Cust. reor. & ibi Gothofr. in not. Menoch. de arb. jud. lib. 2. cas. 303. n. 37.

Et quanquam *Constit. Carolin. Artic. 180.* propter eiusmodi negligentiam constituto custodi carcerum, seu licitori poenam arbitriariam statuatur, attamen hoc casu citra necessitatem officii, Volenti & ad custodiam rei se sua sponte offerenti & obliganti nulla injuria infertur:

Salic. in d. l. ad Commentariensem. Hering. d. fidejuss. cap. 10. n. 421. & cap. 20. n. 56. videri etiam possunt

ibidem allegati Dd. Addit *Menoch. dict. loc.* quod judex sub hac
7 notabili cautela amico possit favere; Verum eam in delictis atrocioribus non satistutam, imò minimè admittendam esse existimo: facili enim conatu ipse reus, ubi extremam videt sibi imminere perniciem, nec non ejus Commentariensis elabi, aufugere, atque sic pessimo exemplo cum jactura venerandæ justitiæ & disciplinæ publicæ, publicum judicium reddere possunt uterque elusorium. Hujus neque cautelæ in locis, ubi viget jus Saxonicum, meo judicio, ullus potest esse usus: Nam aut delinquens est deprehensus in flagranti sive in manuali delicto vel fuga delicti, hoc est secundum Saxones, auff handhaffter That/ oder auff der Flucht der That/ aut post aliquod temporis intervallum, quum ad securitatem alicujus loci semel se receperat, vel postquam delictum erat pernoctatum, da die Klag vbernächig werden/ carceri est mancipatus. Hoc posteriori casu indistinctè de qualicunque etiam crimine fiat accusatio, carceratus vel planè non indiget cautione fidejussoria, si immobilia in loco judicii ad valorem unius Wehrgeldii possidet, vel datis fidejussoribus relaxatur, qui postea, ubi eum sistere nequeunt, unius Wehrgeldii præstatione liberantur (à quo tamen per contrariam Saxonix consuetudinem,

dinem, propter adductas rationes à Colevo in pr. execut. part. 2. cap. 3. n. 84. & seqq. quas ibi lector videre potest, est recessum, in tantum, ut hoc in casu, quo fidejussoria cautio admittitur, pro ratione circumstantiarum ad magnam pecuniæ summam extendatur. Illo, statim & eodem die (quod tamen ad æquitatis normam interpretari videtur Coler. dist. loc. n. 76. & seqq.) condemnandus & plectendus est:

Sachten Spiegel lib. 1. art. 70. & gloss. in fin. & art.

66. lib. 2. art. 9. & art. 35.

Obiter hic addo; Illum, qui de proximo erit liberandus, posse judicem præstita fidejussione dimittere,

Isen. in l. naturaliter. §. nihil commune. n. 110. ff. de

acquir. poss. Boff. d. carcerato fidejuss. committendo.

n. 15. 12. Menoch. d. Arb. jud. lib. 2. cas. 303. n. 34.

Favere etiam potest iudex carceratis nisi propter crimina atrociora veluti Barrabas à Pilato captivi detineantur, vel confessi & convicti, vel in flagranti deprehensi, vel delictum notorium sit, ut tempore feriarum Pascatis & Nativitatis, quidam sub fidejussione, alii simpliciter relaxentur, per l. Nemo. 3. C. d. Episc. aud. (Ad quod provocare intendebat homicida, ab Ottone primo. Imperatore ilico decollari iussus, tota voce clamans: Est quia Pasca Dei, Rex, miserere mei) Bartolus autem ad istum locum scribit, hoc in usu esse desisse: Illa tamen magis pia consuetudo adhuc vigere in territorio Mediolanensi dicitur

à Jul. Clar. lib. 5. sent. §. fin. quasi. 46. vers. solent.

etiam Menoch. de Arb. Jud. lib. 2. cas. 303. n. 12.

13. & n. 28. 38.

Ast blitei fuerunt illi, de quibus fertur, quod furem in feriis vindemiarum captum, fructuum colligendorum impedimento, cognitioni se non vacare dicentes, dimiserunt (an ad imitationem hujus consuetudinis est, cur quis dubitet?) hac tamen annexa conditione, ut finitis feriis ad carceres rediret: Id fur quidem promissit, sed liberatus est, reversus nunquam. Hujus relationis (quæ, utrum vera, an falsa sit, penes autorem fides esto) non fuisssem

fuissem memor, nisi incidissem in aliquod exemplum sapientum, suis ineptiis hac in parte, in arduo aliquo negotio criminali hosce simplices longè superantium: Fuit iudicium Areopagitis sapientissimis adversus mulierem, quæ filium & virum eodem tempore, venenis clàm datis, interfecerat, atque id se fecisse confitebatur, dicebatque habuisse se faciendi causam: quoniam idem illè maritus & filius, alterum filium mulieris, ex priore marito genitum, adolescentem optimum & innocentissimum, exceptum insidiis occidissent: Ad Areopagitas re delata, illi causâ cognitâ, accusatorem mulieris, & ipsam, quæ accusabatur, centesimo anno adesse iusserunt.

Est apud. Valer. Max. lib. 8. cap. 1. & Gell. lib. 12.

Noët. Attic. cap. 7. quos citat Menoch. de retin. poss.

remed. 3. n. 750.

- 10 Hic obiter notandum, quodd Captus & inquisitus de crimine falsi, etiamsi pœna pecuniaria esset imponenda, inde iussoribus planè non sit relaxandus, id quod in hoc delicto, propter ejus enormitatem, est speciale.

Hippol. de Marf. pr. crim. §. Attingam. n. 7. idem in singul. 143. incip. crimen falsi. Decis. cons. 152.

incip. in casu proposito ab init. Muscatell. de Cognit.

delict. de falsis. num. 38. Hieron. Plagon. lib. 2.

decis. Lucens. 42. n. 2. Grammat. cons. 109. civil. col. 2.

- 11 Potest etiam iudex reum committere militibus, qui custodiant eum in aliquo loco tuto extra carceres, vel fidejussoribus, qui permittant eum in aliquo loco tenere, vel statuere palatium, vel civitatem pro carcere, sub fidejussione; quando personæ qualitas hoc requirit, & iudex credit pro certo illum non fore culpabilem, prout se vidisse infinitis vicibus attestatur

Angel. in l. nullus n. 3. C. d. exhib. & transm. reis. Iul.

Clar. sentent. lib. 5. §. fin. quest. 46. n. 11.

- 12 Hac quoque cautelâ uti potest bene sibi conscius, ut nimirum sponte se sistat: Tunc enim hoc beneficio dignus est, ut præstis fide-

is fidejussoribus relaxet, etiamsi agatur de pœna corporis afflictiva:

*Carer. in pr. crim. d. indic. §. incip. viso igitur. n. 26.
pag. mihi 137. Mascard. d. probat. conclus. 1337.
vol. 3. Ioann. Bapt. Costa. d. facti scient. & ignor.
cent. 2. dist. 96. n. 3.*

Imò sponte comparens, quando alii inquisiti fugam arripiunt, 13
debet absolvi: Et constitutio spontanea diluit omnia indicia,
quæ alioquin sufficerent ad inflictionem torturæ,

*Mascard. dict. concl. Bapt. Costa. dict. distinct. n. 1.
Bertarj. conf. crim: 38. n. 22. vol. 1. Vulpell conf. 95.
n. 13. Decian. conf. 96. n. 44. vol. 3. Menoch. d.
pres. lib. 2. pres. 24. n. 14.*

Spontanea autem comparitio dicitur etiam, quando quis citatus
venit, vel quando sciens se quæri, & non fugiens, cum posset,
permittit se capi.

*Farrinac. in pract. Crim. lib. 1. tit. 5. de indic. & tor-
tur. quest. 48. n. 52. 53.*

Eandem vim & effectum quoque habet comparitio spontanea, ad
actum judiciale vel ad purgandam suam innocentiam, alicujus
absentis de fuga suspecti.

*Coler. conf. 7. n. 24. & seqq. Bart. in l. quis sit fugitivus.
§. 1. ff. de edilis. edict.*

Tempore Pascali, & aliis magnis festis criminosi etiam non re- 14
laxandi in lucem debent produci. l. 3. & ibi Cyn: C. de Episc: aud.
Debet etiam aliis temporibus illis egrediendi licentia dari, ne
luce priventur vegetativa.

*l. 1. ff. d. exhib. reor. Rutg: Rub. de commiss. lib. 4.
cap. fin. Gilhaus. in arb. crim. cap. 6. part. 6.
n. 69. 70.*

OBSERVATIO V.

Pro iudice fidejussores recipiente, ad paratiorem contra eos executionem.

- ¹ **F**idejussores, qui intercedunt pro relaxando carcere & repræsentando reum toties, quoties à iudice requisitus, cautiùs cum ipso principali, insertà fidejussionis formà, citantur & requiruntur, sive fidejussoriae obligationes conceptæ sint apud acta Curiae, sive per instrumentum publicum extra iudicium. Ut autem
- ² in eventum sine instantia & condemnatione contra fidejussores ad petitionem partis vel fiscalis statim realiter & personaliter exsequendo procedere possit iudex, prudenter facit, si stipuletur poenam, vel curet eos promittere & sese obligare apud acta:
- ³ si enim in instrumento publico extrajudicialiter confecto fidejussores se obstringunt, non est usque adeò expedita executio, sed opus est instantia & condemnatione: quae de re latius disserit

Ioh. Bernh. Muscatellus in practica fidejussoria, part. 1. modo 1. n. 6. 7. & seqq. & part. 1. modo 10. n. 2. & seqq. Affl. in const. Clement. in fin.

- ⁴ Incuratio poenae obligationis apud acta factae habetur loco sententiae condemnationis.

Muscat. in d. pr. fidejuss. p. 1. modo 1. n. 9. Ang. in l. frater à fratre. col. 3. vers. in text. ibi. ff. d. cond. indeb.

OBSERVATIO VI.

Pro securitate iudicis fidejussores accipientis.

- ¹ **D**iligenter advertere debet iudex, quando quempiam sub fidejussionis nexu relaxat, ut sibi dentur, fidejussores idonei, alioquin tenetur de syndicato:

Iul. Clar. sentent. lib. 5. §. fin. quest. 46. n. 12. Boss. in tit. de carcerato fidejuss. commit. n. 7.

narrat,

narrat, quòd viderit in contingentia facti quendam magnum virum compelli etiam ante syndicatum ad solvendam pœnam, quam promiserat fidejussor: Propterea cautus sit iudex, ubi fidejussor non est notoriè plusquam solvendo, ut faciat ei dare approbatorem seu collaudatorem, qui illum collaudet & approbet pro idoneo: tunc enim in eventum, quo fidejussor existit non solvendo, ipse collaudator tenetur, *l. cum ostendimus. §. ult. ff. d. fidejuss. & nom. tur.* quam bonam cautelam esse dicit Marian. Socin. c. qualiter & quando post, n. 236. Iul: Clar: dict: loc. ubi etiam allegat

Angel. de malef. Alberic. in tract: part: 1. quest. 59.
Hippol: in rubric. de fidejuss. n. 345. Gerard. Marol.
conf. 26. n. 6. & 7. Hering: de fidejuss. cap. 8.
num. 43. & 44.

Quomodo autem talis approbator eligi debeat, videri potest, *Hering: dict. loc. n. 46. & seq. Menoch: conf. 179. n. 2. Fulgos: Alex. n. 4. & Iason: n. 2. in l. si verò. §. qui pro rei. ff. qui satisd. cog. Peregrin, d. jur. fisc. lib. 6. tit. 5. n. 39.*

O B S E R V A T I O VII.

Alia pro iudice, cui dantur fidejussores ad relaxandum
carceratum.

CAntè agit iudex secundum Clar: in pract. §. fin. quest: 46. us. 20. & ibidem citatos. qui fidejussorem curat promittere, vel suæ obligationi hanc clausulam adjicere, quòd præstare & solvere velit quamcunque condemnationem contra suum principalem, etiam in instantia appellationis: Regulariter enim talis fidejussio de reo præsentando expirat latâ sententiâ, & , quando appellatum est, fidejussor non ampliùs tenetur

l. Gracè. §. & post litem: ff. de fidejuss. quòd facit etiam text. in l. 1. in pr. junctâ gloss: ff. ex noxal: agat: gl.

in l. 2. §. in fidejussorem, in verbo promiserit: ff. qui
satis dare cog: & ibid: Ang: Alexand. & Jas. Moller.
in Semestr: cap: 2. lib. 2. n. 4.

quæ est communis opinio, ut dicit

Boër: decis: 315. n. 1. Paris cons: 171. n. 30. lib. 4.

Iul: Clar: 20.

Verum ista clausula obtinet solum in crimine pœnam pecunia-
riam, non autem corporis afflictivam inferente: Cum ad hanc
fidejussor se obligare non possit: Hering: d. fidejuss: cap. 20. §. 9.
n. 37. & seqq. Etsi vel maxime se obligaret, tamen corporaliter
puniri non potest: Cum pœna suos teneat autores. l. si quis reum.
in pr. ff. d. cust. reor. Et nemo sit membrorum suorum Dominus.
l. liber homo: ff. ad leg. Aquil: Ideoque frequens & usitata est alia
Cautela, (quæ tamen quousque suum effectum extendat, vide
obs: 20. n. 5. hoc tit:) ut nimirum fidejussor se obliget reum præ-
sentare toties, quoties Judici visum fuerit, ad omnem requisitionem,
etiam post latam sententiam, & quamvis esset appellatum. Sic
quoque renunciassè censetur fidejussor beneficio l. Sancimus. C. de
fidejuss. qua disponitur, quod ille requisitus, ad purgandam mo-
ram, & reum præsentandum habeat dilationem sex mensium,

Barr: ad dict: l. Sancimus. Dan: Moller: in semestr:

lib. 2. cap. 2. n. 3. Iul: Clar: in pract: crim: §. fin.

quæst: 46. us: pen.

Veritatem autem opinionis Clari & aliorum admodum vocat
in dubium Laurent: Tennin: Rodolph: 77. in fin. Ac propterea spe-
ciale hujus legis renunciationem requirit, saltem ad cautelam
abundantem: Imò etiam si talis renunciatio præcesserit, nihil-
ominus discretum oportet esse Judicem, ut si fidejussor intra breve
temporis spacium se reum exhibiturum offerat, illud humanitatis
gratiâ ipsi indulgeat Hering: d. fidejuss: cap. 20. §. 9. n. 26. 27. Ne
summum jus summa fiat injuria, idque vel ideo, quod à pœna
conventionali etiam justa quælibet excuset causa.

Dd. in l. qui Romæ §. duo fratres: ff. d. verb. obligat.

Hond: vol. 2. cons: 49. n. 19. & 20. quos ut & alios
ad hoc citat Hering: dict: loc.

Ne

Ne autem quis putet, dictam observationem esse inutilem & otiosam, cum à causis criminalibus (quæ à quibusdam erroneè dicitur totius Germaniæ consuetudo) ex *Ordinatione Camerali part. 2. tit. 28. parag.* Item nach dem auch / hodie appellare non liceat: Hic monendum esse censeo, dictum §. Ord. Cam. statuere de causis criminalibus, die Leibstraffe auff ihnen tragen / ut sunt formalia: inde intelligere est, à causis criminalibus pœnam corporis afflictivam non inferentibus appellare ad Cameram esse licitum; Præterea à causis corporaliter puniendis ad Cameram quidem appellare prohibitum est, interim non obstat, quò minùs ad alia inferiora Judicia possit appellatio interponi, *vid. infr. tit. 5. obs. 1.* Nec, prout ferunt multi, est totius Germaniæ consuetudo, ut ab ejusmodi causis non appelletur: In multis enim Ducatibus & Provinciis, nec non in omnibus ditionibus Electoris & reliquorum Ducum Saxoniae, quæ pars Germaniæ est non exigua, contrarium toto die observatur. Es sey dann / daß der Thäter in handhaffter That ergriffen. vide, quæ eleganter deduxit

Moller: in semestr. lib. 4. cap. 33. Rauchbar. part. 2.

de quest. jur. civ. & sax. quest. 8. num. 45. Vult:

lib. 2. jurispr. Roman: cap. 33. n. 25. Pruckm: Conf: 4.

incip. nesci enim vol. 2. n. 90. Berlich: part. 1.

concl: 35. de appellat: n. 36. 37.

vide tamen omnino *Tolozan: lib. 2. cap. 8. de appellat.* Et de hac materia *infrà tit. 5. obs. 1.* Ac propterea hanc cautelam minimè esse inanem constat. Memini quoque, astutos Advocatos accusatis patrocinia præstantes, omni sæpe conatu in hoc fuisse sollicitos, ut quovis prætextu & fucosis adumbrationibus causas & actiones criminaliter institutas, etiam verè criminales, propter beneficium appellationis, redderent civiles: veluti in specie hoc quandoque fieri potest per relaxationem carcerati sub fidejussoribus. *Hering: de fidejuss. cap. 15. n. 56.* Quod etiam ostendit *Colerus*, tam ex jure communi, quàm Saxonico, *in process: exsecut: part. 2. cap. 3. n. 95.* Sed contra id observari potest proximè sequens cautela à *Colero d. cap. n. 96.* tradita. Scio etiam, id tentatum à

- 7 quodam Reo, qui, ut per procuratorem una vel altera vice in Judicio criminali compareret, à Judicibus caufarum criminalium non satis peritis obtinuerat, hac intentione, ut ex illa parte, fcilicet per comparitionem procuratoris, caufam redderet civilem: Si itaque, quovis modo id fiat, caufa criminalis in civilem converfa, civiliter perfequenda eft, & latâ fententiâ, quin ab ea appellari poffit, nemo dubitabit,

OBSERVATIO VIII.

*Pro Accufatore, feu Fiscali, ubi videt accufatum vel in-
quifitum fidejufforibus relaxatum iri.*

- 1 **P**ropter delicta, fanguinis pœnam inferentia, capti crimino-
fi, præfertim locupletiores vel eorum confanguinei omnem
movent lapidem, ut præftita cautione è carceribus liberen-
tur, Judicibus sæpe, cœco crudelis mifericordiæ, aliorumve
affectuum ductu non renitentibus: Idque propterea, ut hoc
obliquo fceleribus connivendi remedio, nunc temporis corru-
ptiffimi non inufitato, eos meritis subducant pœnis. Quippe,
quod hodie præftita & accepta ejusmodi cautione, juftitiæ cur-
fus non raro fiftatur, Judicesque obmutefcant, delinquentium
& processus criminalis ita affectatè oblivifcentes, ac fi eorum
caufæ effent planè fopitæ. Quando itaque Accufator feu Fisco-
2 lis videt fidejufforibus reum relaxatum iri, curet ad acta fcribi &
proteftetur, nihilominus fuam non effe intentionem à profecu-
tione pœnæ, vel pœnali Judicio defiflere: Hæc enim proteftatio
confervat jus proteftantis

Coler: d. process: execut: part. 2. cap. 3. n. 96.

Nec pofttea, odium fortè metuens, defiflat, fed offi-
cii fui & juftitiæ memor, caufam pro viribus
perfequatur,

OBSER-

OBSERVATIO IX.

*Pro Iudice, ne liberetur fidejussor, quando reus propter
aliam causam, quam pro qua fidejussor datus est, venit
condemnandus.*

Julius Clarus in *pract. crim. lib. 5. sent. parag. fin. quest. 46. n. 22.* talem ponit casum verbotenus: Præstitit aliquis fidejussorem in causa criminali, deinde fuit imputatus de alio crimine & bannitus: quæritur, numquid fidejussor datus in prima causa, teneatur reum præsentare & consignare sub pœna in fidejussione contenta? Respondet Clarus, quod non, imò secuta condemnatione contra reum, fidejussor remanet prorsus liberatus, nec tenetur eum amplius præsentare: & hæc est sententia communis, ut refert

Aber. in 4. part. statut. quest. 64. Boss. in tit. de carcerat. fidejuss. relax. n. 41.

Propterea Iudex debet esse cautus, ut priusquam condemnet reum ex secunda causa, citet fidejussorem ad illum præsentandum ex prima causa, deinde procedat contra reum ex primo & secundo delicto: De quo plura videat lector apud Clarum

dict. loc. & ibidem allegatos DD. videantur omnino, quæ de hac cautela paululum prolixius tradit Farrinac. in pr. crim. lib. 1. tit. 4. quest. 34. n. 69. & 79.

OBSERVATIO X.

*Vt carceratus sibi ab insidiis malevoli judicis, qui nulliter
processum instituit, bene caveat.*

IN facto scio contigisse, quod propter insimulatum delictum quidam non communicatis indiciis & planè indefensus, præter alias plures, propter imperitiam Iudicis, commissas nullitates,

litates, quæstioni subiceretur: postquam autem reus ejusque consanguinei Advocatum consulissent, deductum est, & Judici caput constare de variis instituti processus nullitatibus, præsertim, quod tormentis facta confessio prorsus esset invalida: Hæc propterea sunt misero insidiæ structæ: Constitutus est ei certus locus pro carcere, evasione tamen obnoxius, & cum ipse sat diuturno tempore Jura carceris non violaret, per tertium, procul dubio ad hoc instructum, fuit instigatus, ut egrederetur secum, posset citò sine cujusquam offensione redire, sed carceratus ad hortationem alicujus amici mansit: Si esset egressus, denuò fuisset ex fraudulenta machinatione tanquam aufugiens apprehensus, in pristinum vel duriorē carcerem cum perditione beneficii relaxationis sub fidejussione: *Menoch: de arbit: jud. cas. 303. n. 9. 10.* deductus, & periculum novorum indiciorum, quæ ex fuga oriuntur, non solum, sed etiam ut fortè haberetur pro confesso & convicto *Hering: de fidejuss: cap. 5. n. 70. & 72.* & Judex, quod imperitè neglexerat, refarciret obiturus: Cautus itaque sit incarcerati Advocatus, ne ejusmodi & similibus insidiis, Judicem alioquin non decentibus, quibus imperitiam supplere conatur, simplex suus cliens illaqueetur.

OBSERVATIO XI.

Vt judex habeat rationem qualitatis carceris, pro ratione delicti & personarum, & ne cum aliquo colloqui possint criminosi ad delicta pallianda, ubi etiam de Sacerdotum illicita reorum instructione.

PRO ut generaliter Judicem criminalem commendat sanum Judicium, prudentia & non nimis affectata severitas, ita quoque quoad qualitatem carceris magna ejus discretionem opus est: Consideranda ei veniunt, qualitas delicti, personæ & carceris: Si crimen est atrox vel persona vilis & Judici suspecta, carcerari potest, adhibitis etiam vinculis, maximè autem, si con-

si confessa aut convicta sit: si verò est persona nobilis vel egregia, 2
& delictum non est atrox, poterit honestiori loco sub custodia
detineri,

*l. 1. & leg. 3. Divus de Custod. & exhib. reor. Tyraq.
de Nobilit. c. 20. n. 31. idem in trakt. d. pœnis leg.
causa. 31. num. 10. 12.*

Si autem delictum est atrox vel persona suspecta, vel carcer pa- 3
rum tutus, quamvis nobilis sit, non in carcerem solùm, sed et-
iam in vincula & compedes conjici potest.

*Bald. in l. 2. in fin. C. d. exhib. re. Menoch. de Arb.
jud. casu. 305. n. 7.*

Rationem ætatis quoque habebit judex, nec enim tam duro car- 4
cere detinendi sunt senes, ut juvenes,

*gl. l. si ut certo. 4. custodiam. ff. commodat. in l. ult. ff. d. cust.
reor. Hippol. de Mars. in pr. crim. 4. Attingam. n. 15.*

Id in genere observandum, carcerem ad custodiam, non ad pœ- 5
nam paratam esse debere: *Carol. V. in Const. Crim. Art. 11. & 218.*
quod etiam in specie monet

Jus. Saxon. lib. 2. art. 3. in gloss. n. 3. in fin. his verbis: 6

Man sol ihm aber nicht wehe thun / auch nicht finster oder veruimpffen
halten / daß er nicht davon unsichtig oder unsinnig werde. In Ketten
oder Fesseln sol man ihn also halten / daß ihm die Knochen davon nicht
verderben / oder verwahrloset werden: Hoc posterius intellige de
eo, qui propter criminis atrocitatem in vinculis servatur, cum
quo coincidit *l. 1. C. d. custod. reor.* In eo autem cautus sit Judex, 7
si gravitas delicti expostulat, ut reum in ejusmodi carcerem in-
cludat, ne cum aliquo colloqui, & de elabendo vel crimine pal-
liando consultare possit: & ita praticari per Judices peritos at-
testatur *Gomez. cap. 9. delictorum. num. 6. in fin.* Quod imprimis
necessum est, quando reus in tortura est confessus, ne instrua-
tur, factam confessionem revocare, id quod perfacile fit in car-
cere, ubi plures detinentur criminosi, & se invicem tanquam
in schola docent evadere: *Jul. Clar. lib. 5. sent. 4. fin. quest. 64. n. 40.*
Ubi ratio adversæ valetudinis non affectatæ expostulat, reum ad

X

domum

domum ministri publici jurati dimittere, & ibi vel in publico loco detinere, prudens Judex adhibitis custodibus peculiariter injungit, omnia accuratè observare, & diligenter cavere, ne cuius pateat accessus. Si plures sunt socii ejusdem criminis, separatis carceribus sunt custodiendi ad eundem finem, id quod etiam præcipit *Const. Carol: Art. 11.*

Nec tantùm à colloctione rei incarcerati arcendi sunt tales, qui Judici non immeritò sunt suspecti, ut qui solent corda reorum indurare, dicentes: Melius est semel in tortura pendere, quàm semper in furcâ stare: Quid si haberes brachia fracta, nonne sustineres medicum aptantem ossa cum dolore? Quid si dolore Iliaco vexareris, nonne perferres? Quid si Podagram haberes, nonne sustineres dolorem? Ideoque melius est dolorem chordæ brevi tempore perferre, quàm mortem subire. Vel, qui arte magica possent efficere forsitan, ne reus ad confessionem criminis moveatur. De quibus vide

observ: 15. infr. tit. d. indic: tort. & confess: Par: de

Put: in tract: de syndic: §. Tortura gravior:

Sed etiam confessarii (excepto eo tempore, quo confessionem audiunt, absolvunt, consolantur, vel miserum in doctrina salvifica instruunt) in quos alioquin nulla debebat hac de re cadere suspicio, Nam illi quandoque non tantùm docent, reos Judici æquivocè respondere, delicta palliare, sed etiam factam de iis confessionem revocare: Quæ impia & Reipub. detrimentosa corruptela (pro ut solent mali mores bonas facere leges) fuit causa expressæ prohibitionis & sanctionis, *art. 31. & artic. 103. const. crimin.* Daß die Reichwäter die Armen / bekante Warheit zu leugnen / nicht weisen sollen: Dann niemand geziemet den Vbelthäter ihre Bosheit wider gemeinem Nut und frommen Leuten zum Nachtheil mit Unwarheit zubedecken. Quanquam tale qui cuilibet sacerdoti pio & dextro non immeritò displiceat: Non tamen hæc constituta sunt & dicuntur frustra: Sunt enim quidam de postremis ordinibus, qui non facto ipso solum demonstrant, se etiam in publicis scriptis tradunt, quòd & quomodo reus variis æquivocationibus

tionibus & amphibologiis Judicem eludere, commissum delictum negare, istamque negationem sine conscientiae vulnere (ut putant) juramento confirmare & complices celare possit ac debeat: Idque sive Judex secundum juris ordinem, sive non Juridice procedat. Sic dicit *Sotus lib. 5. just. quest. 6. art. 2.* Enimvero, cum voces sint conceptuum signa, oratio illa, Nescio, recipere hunc sensum citra mendacium potest: Nescio, ut tibi modo dicam. Quare non adversatur alteri veritati, scio simpliciter, etiamsi propriis oculis id, de quo interrogatur, videret. Cum quo convenit *Toletus d. instruct: sacerdos: lib. 4. cap. 21.* qui ibidem etiam dicit: Jurando licet aliquando uti æquivocatione & decipere audientem. *Leonard. Lessius lib. 2. d. justit. & jur. cap. 43.* Si, dum præcepto Judicis Juras, te dicturum veritatem, quam nosti, restringas mente, quatenus Jure teneor: Quare potes jurare sensu tibi commodo: *Idem lib. 2. cap. 31. dub. 3. n. 16.* Dico quartò, non est tamen improbabile, reum non peccare mortiferè negando crimen, præsertim in causa capitali, quamdiu est spes evadendi, etiamsi juridicè interrogetur: *Idem sentit*

Petrus Navarra in cap. humane aures. 22. quest. 5.

Emanuel Sa. v. reus.

Hæc pro ratione propositæ observationis tetigisse sufficiat: Similia plura lectu miranda videantur in locis allegatis.

OBSERVATIO XII.

Pro custode carceris, ut sit tutus, si aliquis captivorum moriatur.

Quando aliquis carceratorum moritur, præsumptio est contra custodem, ut, si non probet culpam abesse, sit præsumptio, quod ipsius dolo aut culpa mortuus sit.

Text: in l. fin. parag. 5. ff. & ibi Angel: & Alberic: de Rosar: gloss. in l. cum ita. parag. species. ff. de delegat. 2. Alex. cons: 156. vol. 2. Bossum in tit. de car-

X 2

cer. n. 7.

*cer. n. 7. Hippot. de Mars. pr. crim. parag: Diligen-
ter. n. 93. Heig. lib. 2. quest. 36. n. 34. 35. Boër.
decis. 216. n. 1.*

quod aliquando à iudicibus, fusque deque habitum memini, in casu, quo custodes duo, seu lictores de aliqua muliere, quæ propter crimen veneficii in carcerem detrusa perierat, referebant; diabolum ei fregisse collum, & se fragoris strepitum ante carceris ostium audivisse: Imò, si hodie quisquam in ejusmodi mala mansione moritur, eum ob torturam, squalorem, miseras carceris, vel incuriam custodis rarissimè decessisse, sed sibi ipsi manus intulisse, vel à dæmone; præsertim, si ob magiæ crimen captus, jugulatus esse dicitur, & referentibus lictoribus vel carnifice, infamibus & plerumque nequam hominibus, sine alia cognitione (miranda stupiditas) id creditur.

Vide hujus rei gratia observ. fin. tit. 4. de indic. & tort.

- 2 Est autem hoc medium pro custode, quod cum à periculo dictæ præsumptionis (si mortem Carcerati per testes probare nequit, quam si ita probaverit, non erit amplius molestandus *l. fin. ff. d. custod. Reor.*) relevat, scilicet: si videt aliquem è captivis infirmum, ut statim ejus ægritudinem notificet iudici, & si deinde moriatur, Actuarius criminalis iudicii vocet, qui adhibitis testibus visitet cadaver & recognoscat, & hanc visitationem, adjectis circumstantiis, quomodo illud invenerit, ad acta redigat, sic custos erit securus: Quod etiam observari in Ducatu Mediolanensi innuit

Iul: Clar. lib. 5. sent. parag: fin. præc: crim: quest: 46.

n. 1. vide quoque, quam cautelam exhibeat Angel. d.

males: in verb. quod fama publica preced: n. 81. vers:

secundò quæro: Farrinac: in pr. crim. lib. 1. tit. 4.

quest: 31. n. 44.

- 3 Iudex verò, cui morbus indicatur, Medicum adhibere & necessaria suis sumptibus, si æger eos aliunde habere nequit, subministrare tenetur, ut vel supplicio, vel innocentiae salvus, quantum fieri potest, remaneat: vel ad alium, ad Medici curam, aptum locum duci,

duci, vel pro ratione morbi vehementis acceptis fidejussoribus, etiam in delicto pœnam corporalem inferente, relaxari potest,

Hering. de fidejuss. cap. 10. n. 410. 411. Godde. d. contrah. stip. concl. 23. n. 424. 425.

In quibus tamen propter varietatem contingentium bona discretionem & circumspectionem uti, prudentis est judicis.

OBSERVATIO XIII.

Pro reo ad evitandam capturam & carcerem.

Reus fortasse propter carceris metum absens, fiducia & conscientie integritate munitus, mittere potest procuratorem sive instructorem ad informandum judicem, fortè ex schedula aliqua articulatim conscripta, vel aliter de sua innocentia, dando ei in secreto testium examinandorum nomina. Et tunc eum judex audire tenetur, & ex officio in veritatem inquirere. Si secus fecerit, Syndicatus reatui erit obnoxius: maxime si præcesserit protestatio.

Reperta postmodum ex hac informatione, vel testium secreta examinatione, rei innocentia, contra eum, etiam tunc præsentem, ad capturam procedi non potest. Quod juribus, & Dd. autoritatibus firmatum est. *supr. tit. 1. d. jud. Adv. & proc. obs. 13. n. 2. & seqq.* Pro qua sententia etiam hæc militat ratio: Si enim post capturam reus, quando in processu sive causæ progressu probata est ejus innocentia, etiam sine fidejussore, non expectata definitiva absolutoria, est relaxandus, prout hoc apparet *infr. ex obs. 19. hoc tit.* Multò minùs, ubi ante capturam judici constat de innocentia, reus debet ea gravari, maxime, cum carcer sit mala mansio irreparabile præjudicium propter maximum incommodum, & aliqualem infamiae notam, imò species tormenti: *supr. obs. 1. n. 2. & infr. obs. 16. hoc tit. ab init.*

Propter Identitatis rationem idem sentiendum esse puto, si constat, delictum esse impunitibile. Exemplum legitur *supr.*

tit. 1. d. jud. advoc. & procur. obs. 14. n. 4. Similia quædam videri possunt apud

Menoch. arb. judic. quest. lib. 1. quest. 80. n. 177. & seqq. usque ad fin.

In quibus casibus etiam procurator propterea semper admittitur, ut in persona se sistere non habeat necesse. *dist. obs. 14. tit. 1.*

OBSERVATIO XIV.

Pro fidejussore rei sistendi.

- ¹ AD requisitionem judicis promisit fidejussor sistere reum, qui postea captus fuit & aufugit: quæstio est, num adhuc teneatur fidejussor? Duo distinguendi sunt casus, aut fuit captus pro ea causa, pro qua fidejussor intercesserat, aut pro alio delicto: illo fidejussor liberatus est, hoc tenetur

Hond: vol. 1. conf. III. n. 33. Io: And: in addit: ad Spec: in tit. de accusat: parag: sequitur: versic: item quæro.

- ³ qui tamen ibidem sequentia subdit: Si fidejussor vadit ad iudicem, quando reus est captus, & protestatur, quod illum habet pro præsentato, & quod non vult teneri amplius ex sua promissione, tunc (intellige etiam in posteriori casu) tutus est:

Boff. tit. de carcerat. fidejuss. comm. n. 39. Ludo. de Piguerra decis. 47. Honded. dist. loc.

quos omnino vide, ut & latius differentem *Fulv. Pacian. conf. 152.*

- ⁴ Cautus etiam sit fidejussor, qui reum sub dictione rursus, sive iterum sistere promisit, ut statim post rei præsentationem exponat, se promissioni suæ satisfecisse, & protestetur similiter, eamque protestationem, si possibile est, ad acta redigi curet, se ulterius teneri nolle,

Iuxta doctrinam Iob: Andrea in addit: ad specular: tit. d. accusat. in 3. part: §. sequitur: vers: item quaritur: Quem refert Ludovic: & Peguerra in quest: crim:

quest: 47.

quasi: 47. n. 1. pag: 355. Quos, ut & alios refert
& sequitur Ant: Hering: d. fidejuss: cap. 20. §. 9.

n. 17. pag. 402.

Nam etiam si dictio rursus, vel iterum in hac materia sit stricti juris, ut non teneatur fidejussor reum bis præsentare, sed post factam relaxationem illum istâ viâ tantum sistere debeat, quod etiam aptius demonstrant illa verba germanica, wiederstellen / wiederinstellen / attamen dicta dictio rursus, vel iterum propriè accepta, verificari potest, in duabus vicibus.

l. unic. C. ne lic. in una ead. caus. l. veluti. ff. d. edend. reus. & Bart. in l. fide commiss. parag. si quis decem. ff. de legat. 3. l. 1. parag. si cui. ff. ut legat. nom. caveatur.

Hac autem protestatione omnem potest præcidere disputandian- sam, ne utra primam vicem teneatur. Hering. dict. loc.

OBSERVATIO XV.

Vt delinquentes facilius capiantur, nec in fugam se conjicere possint.

Sine mandato speciali neminem capiendum esse, præcepit lex *Neminem C. de Exhib. Reis.* Quanquam ab hac lege multi casus, quos hic numerare non est necesse, sunt excepti, præfertim ubi delictum est atrox, & quispiam in flagranti deprehenditur, etiam si clericus sit, quem iudex secularis capere & suo iudici præsentare potest,

Bart: in l. si quis in servitute: ff. d. furt: 2. colum: & ibi Angel: de Peru: Gomez. tom. 3. cap. 9. num. 4. in fin.

Aliquoties tamen contigisse scio, quòd lictores speciali mandato carentes in facinerosos etiam in flagranti inspectos manum injicere noluerint, & dum illud expectarent, delinquentes aufugerint. Id ut evitetur & delicta non maneant impunita, prudentes

&

& cauti magistratus generaliter mandant apparitoribus, si vident vel audiunt committi homicidium, latrocinium vel id genus aliud publicum delictum, ut statim delinquentes absque ulteriori jussu apprehendant & capturae sistant: Addo, cautiùs agi, sicuti etiam
 4 quibusdam in locis laudatissimè observatur, quando omnibus civibus in civitate vel aliis subditis seriò & sub pœna arbitraria imponitur, ubi lictores non ilico præstò sunt, vel criminosos sine discrimine vitæ capere non possunt, vel etiam pars offensa, aut cujus interest, aut alius de populo facinorosum solus capere & ad judicem deducere non potest, quod omnino licet

arg. l. capite quinto. ff. de adult. l. interdum. parag. qui furem. ff. d. furt. Bald. in l. fin. C. d. exhib. re. in l. nec timorem. ff. quod met. caus. Bald. in l. cum eod. ff. ad Leg. Jul. pecul. Gomez. de delict. tom. 3. cap. 9. n. 3.

ut ipsi in ejusmodi necessitatis casu opem ferant, delinquentes capiant & judici offerant, ne justam ultionem & vindictam publicam effugere possint. Nec plebeculæ vana opinio alicujus habenda est, putantis si lictoribus hac in parte auxilium præstent, suam famam admodum labefactari, cum tamen nihil minùs accidat, sed potiùs salutari justitiæ inserviant, proximo & publicæ utilitati. In Repub. Venetorum beneficia & emolumenta, ultra impunitatem homicidii, illis conceduntur, qui capiunt delinquentes in flagranti: Cujus meminit

Joan. Bonefac. Venet. in tract. d. furt. parag. 1. n. 31.

OBSERVATIO XVI.

Pro Indicibus, ut diligentem habeant curam captivorum, ne in panam l. fin. C. de Custod. reor. incidant & animasalutem negligant.

1 **C**arcer est species tormenti, & mala mansio morti æquiparanda.

l. item

*l. item apud. Labeonem. 15. parag. questionem. 41.
d. iurejur. ff. l. omnes. 23. C. d. pœn. in. C. nullum du-
bium. 31. quast. 1. Bart. in l. si verò. 5. ff. qui satisd.
cog. & in l. 1. ff. de cust. reor.*

Carcer est locus horribilis, tum propter privationem conversa-
tionis hominum, tum propter immunditiam, quæ in carceri-
bus reperitur.

*Bald. in tract. d. carceribus. cap. 1. n. 2. us. nam carcer.
reus, in l. si quis. 2. C. d. custod. reor. ibi custodia,
squalore.*

Imò verò Carcer est vivorum sepultura, bonorum consumptio, 3
consolatio inimicorum, & amicorum experimentum,

*Gothofred. à Bavo: in Theorica: crim: pract: §. capu-
ra: n. 29. pag: 126.*

Propterea Commentariensis, sive custos carcerum, ut singulis 4
mensibus numerum carceratorum, ætatem unà cum designatione
delictorum, propter quæ detinentur, eorumque qualitate fide-
liter significet, iudex exigat, ut curam & notitiam eorum habe-
re & citius causas diffinire possit: alioquin punitur in 10. lib. aur.
l. fin: C. de custod. reor. Quamvis autem hoc usum praxeos non re- 5
cipere quidam asserant: attamen lex posita est, & salutaribus 6
rationibus suffulta, aded ut si quid contra eam introductum sit,
id non tam consuetudinem, quàm corruptelam, qua carcerati
in squalore marcescunt, redolere, quivis facile judicabit: Hanc
quoque legem optimè observari Mediolani refert *Int. Clar. sens.
lib. 5. parag. fin. cap. 46. n. 4.* & in Hispania, ut attestatur *Gomez.
cap. 9. delict. num. 7. in fin.* ubi annectit, quod non tantum in cu-
ria Regali, sed omnibus civitatibus & locis Regni cum incarce-
ratis, certis diebus in qualibet hebdomada, ut brevius & melius
eorum causæ determinantur, audientia publica instituatur. In
præclara quadam Romani Imperii civitate aliquot januis & val-
vis Curie inscriptum vidi majusculis literis: *Gedencket der armen
Gefangenen:* Quod procul dubio propterea est factum, ne mise-
rorum ulla magistratum istius loci caperet oblivio, sed semper præ
Y oculis,

7 oculis, curæ & cordi essent. Humaniter & piè faciunt magistratus, si etiam singulis hebdomadis, & ubi necessitas exoptulat, singulis diebus curent sibi referri de prospera vel adversa valetudine carceratorum, præsertim ubi eorum magnus est numerus, ut cibi & potus ratio haberi possit: non enim iisdem ferculis tractandi sunt & ægri aut aliàs molles, imbecillioris stomachi, atque robusti, non & nobiles aut in dignitate constituti, ac plebei, Senes ac juvenes, ne eorum custodia in pœnam, cum jactura sanitatis & vitæ, pervertatur: Quod sæpe quàm pessimè neglectum, à Deo Optim. Maximo quàm severissimè punitum menini: Nec minùs piè, quàm prudenter agit judex, cum captivis seorsim, remoto paululùm custode, conferre & ex iis interrogare jubens, num etiam ab eo durius tractentur, cibo, potus, panni albi aliaque necessaria porrigantur?

Fran. Marc. ex Parlam. Delph. part. 1. Decis. 910.

Non excusabit incarcerationum multitudo, cujus sæpe causa est, quando Princeps vel Magistratus, in locum, ubi resident, omnes fermè captivos convehi jubent: Quò enim eorum sunt plures, eò plures constituendi sunt probi, mites, humani & affabiles custodes ac diligentissimi commentariantes, qui libenter captivis necessaria subministrant, non qui acerbis & ironicis Sarcasmis eos excipiunt, cum pium sit, carceratos sine irrisione molliter & humaniter habere & tractare, ad exemplum *Iosu. 7. vs. 19. Cothman. vol. 3. resp. 29. n. 117. 118.* neque tales, de quorum vitiis, sceleribus & morum pravitate admodum conqueritur *Damhoud. in pr. crim. cap. 17. n. 3.* quò lectorem remitto, ne & cura simul, & causæ, quas tamen juxta salutarem dispositionem *l. 1. C. d. Custod. reor.* celeriter expedire interest Reipublicæ & divinis ac humanis sanctionibus consentaneum, cum incensio-
ne iræ Dei ardentissimæ postponentur: Id quod hac rerum rabe
11 non rarè ex oculis fuit sepositum: Unde occasionem sæpe nacti sunt officiales iniqui juxta ac avari innocentibus præsertim in facultatibus fortunæ positis, insidias struendi, in carceres detru-
dendi, injuriosè in luto & squalore detinendi & pecunias extor-
quendi,

quendi, parvi pendentes, vel marcescant miseri, vel vivant, & si quicquam ob nimis durum carcerem, famem, frigus confiteantur, talem confessionem non esse spontaneam, sed ex tortura

Natta conf. 319. n. 4. Rurg. Ruland. de commiss. lib. 4.

cap. 15. n. 4.

vel saltem formidine torturæ factam

Bart. l. 1. §. Divin. ff. d. quest. Casen. d. torm. cap. 19.

Sunt, qui recordantur tantam alicubi carceratorum irrepsisse negligentiam, ut illi post præterlapsum annum à tempore capturæ vel ab ipsis officialibus primum interrogarentur, quibus de causis in carceres essent coniecti? Verùm hæc & similia causam dediderunt extremo malo, & fermè totali ruinæ, quam subditi magno ejulatu adhuc deplorant. Quam prædicaturus est curam & visitationem captivorum extremi judicii judex, *Matth. 25.* Quam terribiliter, imò igne æterno, illam omittentes puniturus? Judices omnes & singuli etiam in id operam obstricti sunt impendere, ut carcerati usurpata luce vegetari & sublevari possint. *l. 1. C. d. custod. reor.* Et carcer non tam arctè debet esse conclusus, ut neque aër, neque ventus permeare possit. *Cothman. vol. 3. resp. 29. n. 117.* Sunt tamen latrunculares nonnulli, qui prohibitis subterraneis carceribus utuntur adhuc, imò de illis gloriantur. Magnæ iniquitatis juxta ac humanitatis horrendæ exstat exemplum recens, quo quispiam rerum inperitus, propter minas, eorumque fortè executionis timorem, subterraneo carcere aliquot annos tenebatur inclusus: Qui tandem in lucem protractus, planè stolidus, ingenti tamen gaudio, ac si in cælum elevaretur, perfusus apparuit, & propter aëris intolerantiam decimo (ni relatione fallor) die vitâ decessit. Ecce ingentem pro carcere torturam, & horrendum supplicii genus:

Talia hodie feruntur impune: O stupitas hominum mentes! O pectora cæca!

OBSERVATIO XVII.

Pro iudice seculari delinquentem ab Ecclesia extrahente.

- ¹ Delinquens si ad Ecclesiam confugerit, non est ab ea extrahendus. *c. inter alia, de immun. Eccles.* hanc immunitatem violans dat poenam viginti librarum auri purissimi. *c. quis-*
² *quis: 17. q. 4.* Sed ista poena hodie non exigitur, & per consuetudinem illud jus exigendi perdidit Ecclesia, ut attestatur
gl. inc. cum multa: in verb: Connubio: 15. quest: ult:
Ang: de Cast: inter: Consil: Pauli de Cast: Cons: 458.
circa fin: lib. 2.

- ³ Porro, ne Ecclesiae sint asyla delinquentium & speluncae latronum, communem esse Dd. opinionem & hodiernam consuetudinem, ut licite criminosi in iis, non expectata licentia Episcopi aut Praelati, qui difficiles sese praebere solent, & saepe faciunt delinquentes aufugere, personaliter capiantur & extrahantur, asserunt

Iul. Clar: lib. 5. sent: 4. fin: quest: 30. n. 1. & 20. &
Remigius de immun: Eccl.

quem cum aliis *Clar: dict: loc. allegat: dicentem*, hanc quoque consuetudinem in Hispania servari. Quae quia verbo Dei *Exod: 21. vs: 14. Bar: decif: 109. n. 6.* est consentanea & in terris Imperii Romani plerisque in locis observatur. Videatur etiam

Damboud: in pract: crim: cap: 15. v. 19. & 20. Prosper:
Farinac. in praxi Crim: lib. 1. tit. 4. quest: 28.
n. 75. & 76.

- Cautus autem sit iudex: Nam etiam si non possint, nec debeant esse Ecclesiae asyla delinquentium, tamen non inique praestant miseris humana fragilitate in aliquod casuale incidentibus refugia, ut sint ab injuria tuti, vide, *Clar. d. loc.* Nec propter quodvis etiam crimen leve delinquens in templo est capiendus:
Damboud.

Damboud. d. cap. 15. n. 22. De perpetrato igitur facto prius se bene informet iudex, quàm ad ejusmodi capturam, quæ sæpe cum tumultu fit, procedat, & quando quis comprehendendus est, serio apparitoribus imponatur, ut sine tumultu, quantum fieri potest, & offensâ personarum Ecclesiasticarum capiatur: Ne autem sit, de quo Episcopus, vel ejus Vicarius, vel Prælatus merito conqueri possit, observandum & hoc esse putarim, ut si mul, & eadem horâ licentia ejus efflagitetur, & captura apprehensoribus demandetur: Idque propter fugæ periculum & semper suspicandam denegationem: Quod ipsum non nullibi locorum scio esse continuæ observantiæ. Neque templum vel alius locus Ecclesiasticus, ejusve immunitas propterea violatur, etiamsi contra mentem & gratiam Episcopi aut prælati fiat abstractio:

Sal. in Auth. si quis. C. ad l. Iul. d. adult. Damboud. in pr. crim. d. cap. 15. n. 21.

Nec quicquam magis convenit viris religiosis, quàm ut operam dent, nedum admittant, quò difficilius contra publicam utilitatem, honestatem & ipsam Ecclesiam graviter delinquentes elabantur, ut condignis suppliciis afficiantur: Quibus si patrocinia præstiterint, parum abest, quin & sibimetipsis securitatem omnem ab ejusmodi hominibus scelestis sustulerint. In capiendis iis, qui ex carcere, vel aliter detenti ad Ecclesiam auferunt, eò minus dubitabit iudex secularis, num iterum capi & abstrahi possint: Ipsi namque nullo gaudent privilegio, quia non fuerunt in sua libertate.

Gomez. tom. 3. resolut. cap. 14. n. 6. in fin. vid. & ibid. alios allegatos.

OBSERVATIO XVIII.

Pro reo & fidejussore, ne, propter fugam è loco carceris, teneantur.

SI alicui domus vel alius locus pro carcere est assignatus dato fidejussore, & ille postea discessit, tenetur fidejussor: Sed
Y 3 pro

- pro fidejussore est, ut omni conatu aufugientem redire conetur:
 2 Tunc enim, si rediit, non est rupta fidejussio, ac neuter ad pœnam tenetur:

*Carer. in pr. crim. de indic. §. tertium indicium. n. 30.
 pag. mihi 103.*

- Ubi hoc notandum esse monet. Verùm, cùm non sit semper in potestate fidejussoris, ut redire faciat fugientem, saltem studiosè
 3 procuret, ut is ad superiorem convolet, & penes eum de nimis judicis inferioris injusta detentione, vel similibus conqueratur, sic non erit præsumptio criminis contra eum, nec ad pœnam fidejussionis tenebitur:

*Carer. dict: loc. n. 38. Honded: vol. 2. conf: 94. n. 22.
 23. & seqq.*

Idem est judicium, si judex atrociter reo sit minatus, vel is dolo aut facto judicis aufugiat.

*Farrinac: in pr. crim: d. carcer: & carceratis: quest. 34. n. 166.
 ubi plures citas. Hering: d. fidejuss. cap. 30. n. 86.*

- vel judex solitus sit de facto procedere Dom: Gram: vol. 39. & 40.
 4 Capoll: conf: 25. Carer. dict: loc. n. 38. 39. vel judex iniquè & indebitè, ordine juris non servato, nimirum non præcedentibus judiciis ad capturam processerit. Tunc enim incarceration & captura est nulla & injusta.

*Honded: lib. 2. conf: 94. n. 7. & 8. Hippot: d. Marf:
 præd: crim: in §. attingam: n. 43. & in tract: d.
 Bannit: in verb: carcerati: n. 24. Surd: conf: 182.
 n. 2. & seqq. vol. 2.*

- 5 Injustè autem & nulliter carcere detentus, potest impunè arripere fugam, imò frangere carcerem.

*Surd: dict: conf: 182. n. 6. & seqq. Bart: in l. vis ejus.
 in pr. C. d. probat: Fr: Cason: in tr. crim: tit. d. captur: & Cacer: n. 22. Mascard: d. probat: vol. 1.
 concl: 226. n. 26. Menoch: conf: 212. n. 54.
 & seqq: lib. 3. Roland: à vall: conf: 40. n. 16.
 lib. 4.*

Quamvis

Quamvis promissit etiam, & fidejussorem dederit de tuto & carcere, ut neuter teneatur ad poenam.

Farrinac: in pract: crim: part: 1. quest: 30. n. 61. &

seqq: Honded. dict: conf: 94. n. 10. & 14. Menoch:

lib. 3. conf: 212. n. 57.

Etiam si promissio fuerit juramento confirmata. *Farrinac: dict: loc: n. 67 Hond: dict: loc: n. 16.* quæ ad defendendos fidejussores apprimè sunt notanda.

OBSERVATIO XIX.

Qua carceratus reus ante sententiam definitivam, etiam sine dato fidejussore relaxatur.

Pendente agitatione processus criminis, regulariter reus non debet ante ex carcere relaxari, quàm secuta sit absolutio per sententiam definitivam *tot. tit. ff. & C. d. custod. reor.* Interdum autem dimittitur præstita cautione vel dato fidejussore. Quomodo autem & quibus casibus hoc fiat, dixi retro in aliquot observationibus hoc tit.

Vide etiam Hieron: Magon: decis: Lucens: 24. n. 12. 13.

lib. 2.

Sed numme cautela est, ante sententiam absolutionis definitivam, etiam sine fidejussore liberandi reum detentum? Hanc ex *Bald: l. sed si is. ff. d. in jus voc: l. nullus, C. d. exhib:*

reus. Iason l. naturaliter. ff. de acquir: poss.

tradit *Hippolitus de Marsiliis in pract: crim: q. quoniam: n. 49. & n. 50.* dicens: Quando tu es Advocatus alicujus accusati, vel inquisiti de crimine capitali, & patet ex processu, quod ipse venit absolvendus & liberandus, ut quia plenè est probata innocentia sua. Hoc casu tu potes petere à iudice, ut dictum reum relaxet de carceribus etiam, antequam sit liberatus definitivè per sententiam: & iudex tenetur eum relaxare, etiam sine fidejussore. Quod pluries practicavi & obtinui in contingencia facti.

OBSER-

OBSERVATIO XX.

*Alia pro fidejussore relaxati, qui post relaxationem
ausugit.*

PRO & contra fidejussores relaxatorum carceratorum, aliquot observationibus præcedentibus quædam innui: nunc adjicio, quod considerare habet necesse fidejussor, si contra judicem pœnam exigentem velit se tueri, in casu, quo reum, contra quem nihil relevans erat deductum, è carcere ad fidejussionem suam dimissum, repræsentare non potest: Nimirum, ut videat, an novum delictum supervenerit, propter cujus inquisitionem, vel metuendam condemnationem reus principalis ausugit: Tunc enim fidejussor ipsum sistere non tenetur, nec ad pœnam, fidejussioni adjectam, est obligatus: *Honded. & Hering;*

3 paulo post: citato loco. Quod etiam obtinet si propter hoc novum delictum nondum est citatus, vel accusatus reus principalis, multò magis, si illud est notorium, ac propterea curiam metuens se conjicit in fugam,

Prosp. Farinac. pr. crim. lib. 1. tit. 4. quest. 34. n. 63.

*Thob. Non. conf. 103. n. 5. Hieron. Gabr. conf. 181.
lib. 1. n. 25.*

4 vel an justa de causa judex reum revocaverit, quæ est, quando super illo delicto, pro quo fidejussor intercescit, nova exstant indicia, primis fortiora & urgentiora: Si enim ea deficiunt, reus non est iterum in carceres conjiciendus, *Boss. tit. d. sent. n. 61.* nec revocatus comparere tenetur: Ergo neque eum præsentare tenetur ipsius fidejussor, qui regulariter in plus non est obligatus, quàm principalis *l. Grace. §. illud. ff. d. fidejuss.* Etiam si promissio facta sit

5 de repræsentando clausula, toties quoties, quæ intelligitur secundum naturam judicii, scilicet, toties quoties opus fuerit, & donec opus fuerit, ut sistatur:

Honded. vol. 1. conf. 111. n. 28. 29. Hering. de fidejuss. cap. 20. §. 9. n. 23. 24. 32.

Atque

Atqui novis non supervenientibus indiciis, non est opus, reum præsentare,

arg. l. 2. ff. si quis caus. & l. cum quærebatur. §. pen. ff. judic. solv.

Ac proinde, si in ejusmodi casu judex burſæ fiscali favens præſentationem rei, vel propter eam non factam, pœnam fidejuſſioni annexam exegerit, obſtabit ei exceptio,

l. dolo facit. ff. d. dol. except. Proſper. Farinac. in pr.

crim. lib. 1. tit. 4. quaſt. 34. n. 64. & ſeqq. & n. 68.

refert exemplum, quod obtinuit in praxi. Prædicta in tantum obtinent, etiam ſi judex dicat, ſe velle reum non ex nova cauſa, ſed antiqua, ut ei non credatur, niſi mediante juramento ſuam aſſertionem confirmaverit, *Farinac. dict. loc. n. 32. & ibid. allegat. DD.*

OBSERVATIO XXI.

Pro judice contra captivos, morbos ſimulantes, quomodo ipſorum ſimulationes & fraudes deprehendere & cognoſcere poſſit.

Multi, tam experienciâ, quàm Medicorum ſcriptis teſtibus, capturam timentes, vel ex carcere liberationem, vel tor-turæ, vel pœnæ meritæ evitationem ſperantes, morbos ſolent mentiri. Sunt, qui ſe mente captos, aut inſanos, aut mutos & ſurdos, alii miros tumores, ulcera Phagædenica & Chironia, membra paralyſi mortua ac torpentia, corpus epilepſiâ afflicto effingunt: Alii fucatis coloribus ſe pallidos exhibent, tibias ſibi medicamentis adeò lacerare norunt; ut quemvis facilè ad commiſerationem commoveant. Cujus artificii validi mendicantes ad extorquendam eleemoſinam, & pecuniâ torradendam multum ſunt edocti: Qui etiam eodem fine ducti, interdum ſe Dæmoniacos aſſimulant, aut Enthufiaſmum pati, aut in Ecſtaſin rapi. Mulieres interdum uteri ſuffocationem, aut imprægnationem fingunt. Sunt qui quidem morbum non

Z

planè

planè mentiuntur, sed sub levioris morbi, quo sunt affecti, velamento, atrociorē, imò atrocissimū sæpe simulant: Quæ quidem simulatio nonnullis, præsertim delicatulis, connaturalis est, & nullam præ se fert fraudem, in aliis autem, præsertim captivis, est fraudulenta. Quippe, quòd ex ejus causâ ad optatum finem pervenire studeant. Febre afflicti leviuscula, dolore nullius ponderis molestati, aut animi levi deliquio apprehensi, adeò sese excruciant, adeò vociferantur, tam anxie, se huc atque illuc jactitant, tot absurdos & inconcinnos actus effingunt, adeò illicomœrent & pallent, ut etiam Medicus non usque quaque peritus, vel eorum naturæ & moris ignarus, facilè dijudicet, eos magno quodam morbo detineri, aut de vita periclitari, cum vix quicquam consideratione dignum patiantur. Quamvis contrà reperiantur, qui morbos quoscunque atrociores, anxietudines & dolores infestissimos tam patienter tolerant, ut eos agrotare vix quisquam dixerit. In hisce autem & casibus similibus Judices, ne iis imponatur, & ut de rei veritate reddantur certiores, ad peritos & medicorum judicia, ad quos etiam ejusmodi determinare pertinet, se conferunt. Verùm enim verò, cum iudicibus non semper præsto sint Medici periti, vel si essent vel maxime, nihilominus majoris securitatis ergo, multùm expediat, ne ipsi in rebus ejusmodi & in fraudibus cognoscendis sint planè peregrini, huc referre ex usu esse censui, quæ scribit Paul. Zachias, in *quest. Medico Legalibus lib. 3. tit. 2. quest. 2. 3. 4. 5. & 6.* Quinque potissimùm modis deprehendi possunt ij, qui morbum aliquem se pati simulant, & primò, si utamur nonnullis conjecturis externis, non tam ad Medicum, vel potius ad ejus artem, quàm ad quemlibet alium pertinentibus, & ad ipsos præcipuè Judices, & Jureconsultos: atque hâc de causa non debet Medicus, qui in his solidum ac verum ferre judicium desiderat, ex quo honorem sibi, non autem dedecus, aut ignominiam conciliet, contentus esse solis iis indiciis, quæ Medicæ artis propria sunt, sed multa ab amicis, à familiaribus, à propinquis, à vicinis, ab ipsis denique iudicibus interrogare debet, &

& causam suspicionis, ob quam morbus potius esse fictum, quam verum existiment, diligenter, & magna cum cautelâ rimari. Hoc indicio usus ipse Galenus deprehendit servi cujusdam dolum, qui medicamentorum nonnullorum appositione tumorem sibi in genu excitaverat, ex quo impediri se ad itinerandum Domino suo persuadebat, qui secum illum ducere longo in itinere desiderabat: Percontatus enim Galenus de servi natura, de moribus, de animi affectibus, facillè venit in cognitionem, ipsum servum ancillam quandam deperire, quam ne deserere cogere-
tur, neve ejus aspectu, & familiaritate, seu potius consuetudine privaretur, si Dominum sequi per tam longum iter cogere-
tur, genuum dolorem se pati simulavit, cujus rei ut fidem faceret, per Thapsiæ appositionem ea in parte tumorem excitaverat, cujus malitiam Galenus non modò ex artis Medicæ præstantiâ, sed prædictâ industriâ usus, & apto medicamento tumori appposito, fraudem detexit, tumore & inflammatione illico evanescente, magna cum sui nominis gloriâ. Consideranda ergò, ut dixi, personæ, quæ morbum simulare præsumitur, status & conditio, & alia ab extra advenientia, maximè præ oculis habere oportet causam, quam possibile est, eam habere simulandi, ut si tormentis subjicienda, si in judicium trahenda, si in carceribus detinenda, nam facta circa hac diligenti animadversione, facillè conjecturæ nonnullæ sese offerent, ex quibus in veritatis cognitionem levi negotio pervenietur.

Secundò, deprehendi potest simulatio ex specie morbi, qui simulatur, consideratis causis externis, corporis habitu, ætate, antea-
teactæ vitæ ratione, & hujusmodi. Nam, si quis hesternæ die bono videbatur corporis esse habitu, coloris laudabilis, & vitam degebat frugalem absque eo, quod insigniter in usu sex rerum non naturalium peccaverit, hodie, vel irrationabili temporis spacio cachecticus appareat, vel Hydropicus, vel Ictericus, vel tumore aliquo subito prehendatur, hunc, facillè conjicitur, morbum per fraudem simulare, cum difficile ac penè impossibile sit, illum cum tali vitæ institutione, eo corporis habitu dotatum absque

alio præcedenti morbo, aut causa aliqua procatactica, & evidenti in aliquam prædictorum morbum speciem tam derepente lapsum esse. Eadem esset ratio de illo, qui, cum in quiege sit, neque laborandi, aut sudandi occasionem ullam habeat, & se exponendi aeri frigido, diceret, se dolore pleuritico detineri; Nam tunc facile est, ipsum simulare, quia pleuritis absque iis præcedentibus evenire non solet ut plurimum. Eodem pacto quoque, si quis repente infans appareat, non prægressâ aliquâ causâ evidenti, neque quicquam præteritis diebus à suo naturali statu in colore, in oculorum aspectu, in loquelâ, in animi pathematis immutatus, suspicandum est, eam esse simulatam insaniam: Non enim morbi hujusmodi à Melancholia originem ducentes, tam derepente irruere solent.

6 Tertiò, qui simulant morbum, deprehenduntur, ex abominatione, & difficili admissione remediorum, quæ ubi verè ægrotarent, maximè convenirent, qui enim non ficto morbo afficiuntur, facile patiuntur, se remediis adjuvari, immò magno existente morbo, ut exempli causâ, si dolore acerbissimo, & infestissimo affligantur, ultro ipsos Medicos deprecantur, ut nihil machinari omittant ipsique met ferrum & ignem efflagitant & admittunt, etiam his multò majora toleraturi. Contra autem, ubi verè non ægrotaverit, aut leviter afficiantur, vix externa remedia, & quæ absque molestiâ in usum trahi possunt, admittunt, sed procrastinantes nihil executioni demandari permittunt.

7 Quartò, deprehenditur simulatio ex iis, quæ aliàs consequi solent, nempe ex accidentibus, symptomatisque ipsos morbos concomitantibus, & ad hoc exquisito, ac diligenti examine ponderanda, & animadvertenda in quolibet morbo, qui simulari præsumitur, signa & accidentia, quæ à scriptoribus in eorum morborum enarratione recensentur, ex quorum absentia, aut in parte, aut in totum, facile venire licet in cognitionem simulationis.

Ultimo loco, alia nonnulla sunt, quæ non concomitantur

tantur à principio ipsos morbos, sed eos consequuntur, hæc etiam in consideratione habenda, ubi enim desint, de simulatione suspicari licet. Nam siquidem, exempli gratiâ, servus ille, de quo suprà meminimus, verè ægrotasset, tumor ille genu majorem indies dolorem, & inflammationem excitasset, febrem accendisset, & in pus facili negotio conversus esset, unde novæ frebres, novique dolores emanassent. At horum nihil ad eum tumorem subsequi fuit necessarium, quia medicamento externo fuerat excitatus, unde facile fuit, illum contrario medicamento reprimere. Eadem quoque ratione, ubi acerbo ac magno dolore affligi, se quisquam dicat, si id est verum, dolore procedente, nihilque remittente, necesse est, eum (præcipuè si maximè sensitivæ, ac nobilis partis fuerit, ut stomachi) subsequi frigidos sudores, vomitus biliosorum materierum, anxietudines, pallores, partium extremarum refrigerationem, febres, inflammationes, malam tolerantiam, aversionem à cibis, & alia hujusmodi symptomata, vel omnia, vel magna ex parte, sin minùs, nihil ex his prorsus subsequitur. Sic etiam ubi furore, vel insaniâ quis verè detineatur; oculorum obsuscatione, vultu tetrico, & incompósito, intuitu torvo, perpetuis vigiliis, & similibus accidentibus, morbum consequentibus conspicuam faciet veritatem.

Sed quoniam hominum malitia tanta est, ut etiam nonnullis mediis utatur ad suam simulationem, pro vero quodam stabiliendam, & falsitatem eorum contegendam, ut eo pacto facilis, & iudicibus, & Medicis imponant. Advertendum est, nonnullos sibi pulsus aliquo artificio solitos immutare, vel penitus abscindere, urinas etiam adulterare, tum in colore, tum in substantia, tum in contentis, item totius corporis vividum colorem in lividum, seu pallidum adulterare, & alia multa his non dissimilia confingere, quæ facile non advertentem Medicum, seu imperitum, & multò magis Iudices inexpertos, & qui Medicinam minimè callent, decipere possunt, idcirco ad horum fraudem detegendam, ubi febrem aut animi deliquium tales

Z 3

simulare.

simulare suspicati fuerimus, brachia tentare oportet, ne aliquo vinculo constricta sint, aut pedum quoque arterias investigare, nam impossibile est, si hæc persentiantur, carpi arterias non moveri, aut non persentiri, itaque fraudem tunc subesse Medicus suspicatus, ad alia procedat tentanda, quæ sua industria sibi in eo casu dictabit. Quin etiam aliquid causari, ut peticularum, vel pustularum eruptionem, vel simile quidpiam corpus totum denudari, & brachia ipsa præcipuè curabit.

70 Porro, si de urinis suspicio aliqua insuper accesserit, tunc præceptis utendum à Gordonio traditis, in libello de urinarum cautelis, sed unica in omnibus casibus cautela est, ut urinas coram nobis, ubi fraudis suspicio aliqua sit, mingendas curemus, & diligenter advertamus, ne re aliqua adulterentur, quod vel substrato, vel alibi celetur: adulterantur enim urinæ, quando, exempli causâ, pro illis ostenditur vinum, quod facile odore suo se prodit, præcipuè si matulam exagitaveris. Deinde in vino nulla contenta, in urina quasi semper aliqua. Interdum pro urina ostenditur Hydromel, hoc est, liquor ex aqua, & melle, & hic facit spumam citrinam, quod deprehendes, si ex una matula in aliam eam transhudes aliquid causatus. Deprehendi etiam potest cum his ex omnimoda contentorum absentia. Est etiam, quando ostenditur urina sanguinolenta, & hoc, vel ob mixtionem alicujus rei, vel ob præcedentem comestionem indicæ ficus, quæ sanguineam urinam reddere facit, ut testatur

Matthiolus in lib. prim. Dioscor. cap. 145. Donat.

Marcell. lib. 4. Hist. Med. Mirab. cap. 129. &

Ovied. lib. 3. Indic. histor. cap. ultim.

Potest etiam urina sanguinea reddi, immò ipse sanguis ob retentionem Cantharidarum in manu, sed hoc non sine aliquo periculo, & dolore experientis fiet, ita ut facile suæ fraudis pœnam reportaturus esset. Urinæ item color intentior redditur longâ ipsius retentione, decubitu quoque super renes, violento motu & exercitio, & omnibus rebus, quæ corpus & ipsos præcipuè
renes

renes possunt excalefacere. Quin etiam remitti ex industria potest urinæ color, ut ventriculi dolorem ex cruditate quis prudentius, imò malitiosius simulet, etiam aquæ admistione; sed ipse faciei color vividus horum malitiam irritam facit, cum, ubi longâ ventriculi cruditate, & ob eam dolore quis molestetur, impossibile sit, faciei colorem non immutari & in albidum pallidumve verti, & alia accidentia huic morbo familiaria non comparere, licet etiam faciei color adulteretur facilimè plerisque suffribus, præcipuè ex Sulphure, & ex Cumino, quod etiam bibitum idem præstat, ut notavit

Dioscorid. lib. 3. cap. 60. & ibi Matthiol. & Ruell. de nat. stirp. lib. 3. cap. 44.

Sed pallor, quicumque suffitu procuratus, facile deprehenditur lotionem ex rebus abstergentibus, ut ex aqua hordei cum aceto, aliisve medicamentis ejus facultatis.

OBSERVATIO XXII.

Pro Iudice, ut in capto reo simulationem morbi, cum defectu animi, & sensus amissione, veluti syncopem, apoplexiam, epilepsiam, ecstasim, & alios cognoscere possit.

MOrbos, qui cum defectu animi sunt, licet, difficulter
simulari posse, quis credat, eò tamen malitia hominum
processit, ut hos ipsos tam aptè, tamque appositè effin-
gant aliqui, ut interim tantò difficillius simulatio deprehendatur,
quantò minùs de simulatione suspicamur: Sciendum ergò,
quòd cum hi omnes morbi ratione partis affectæ, quæ vel caput
est secundum interiorem partem, & maximè secundum ventri-
culos, vel cor aut per se, aut per consensum, vel utrumque
simul, & ratione symptomatum, quæ magna sunt, magni &
ipsi revera sint, necesse est, non possunt, nisi à magna causa
provenire, & consequenter non possunt hominem multum non
lædere,

- 3 lādere, sed peculiariū de singulis. Simulata Apoplexia ab ipso exitu facilimē deprehendi potest, quia vera, vel in mortem, vel in paralyfin perpetuū degenerat, cūnque ejus accessio tertiam diem non pertransseat, facile est, ab ipso eventu veritatem rei elicere. Quōd si in ipsa accessione urgeat veritatis cognitio, hoc faciliē fieri potest, valida remedia adhibendo, nempe fortes revulsiones per dolorosas ligaturas, & sensum multū inducentes, per cucurbitulas cum multo igne appositas, ac per vim avulsas per inustiones, & cauteria, quæ omnia habebunt eundem finem, quem verbera diximus habere in insanientibus. Sed præ omnibus veritas constabit per applicationem sternutamentorum, impossibile enim est, exeorum vi, simulantem non excitari, & ad sensum volentem nolentem non redire. Eadem verō in Epilepsia locum habent, quo indicio usus doctissimus Medicus Sanctorellus & virginem, simulantem se Epilepsia detineri, falsitatis redarguit, ut narrat ille in sua *anteprax. lib. 7. cap. 19.*
- 7 In Ecstasi quoque eadem in usum convocari possent. Sed de hac major difficultas est ob causam, propter quam simulari solet, non enim simulatur à reis ad pœnas evitandas, & ad tormenta declinanda, sed ab Hypocritis quibusdam ad homines decipiendos, & sanctitatis nomen sibi conciliandum. Vulgus enim, fraudis nescius, raptum illum non aded visu frequentem, tanquam rem supranaturalem & miraculosam admirans, eos veneratione potiùs, quàm tormentis dignos dijudicat, neque permittit illos molestari: aut hujusmodi experientiam, per proposita medicamenta de illis sumi.

Paul. Zach. in question. medicolegal. lib. 3. tit. 2. quest. 6.

Qui etiam *lib. 4. tit. 1. quest. 6.* recenset signa naturalis & non fictæ Ecstasis.

- 8 Animi defectum, liporhymiam, & præ omnibus syn- copem deprehendere, quando efficta sit, aut vera, non aded opotusum diligenti medico est, quippe qui notum habeat, à quibus talia symptomata originem trahant & quænam ea consequantur. Impossibile enim videtur, quædam ad amussim posse re- præ-

repræsentari in ficta syncopi, ut in vera eveniunt, veluti sunt pulsus languidi, parvi, remissi, sudores frigidi, totius quoque corporis refrigeratio, squalor item faciei, & pallida mortis imago. Hæc enim in vera syncopi omninò apparent, & magna etiam ex parte in animi defectu & lipothymia: At ubi tales affectus simulati fuerint, pulsus constabunt, nisi fraus etiam circa hoc lateat, neque sudores aderunt, neque extremorum frigus, nec squalor, ac pallor faciei, nisi hic etiam antè sit procuratus: Nam 9 aliquando, ut verè se ægrotare vel ipso aspectu demonstrent versuti & callidi homines, suffitibus nonnullis, aliisque mediis colorem faciei immutant ex vivido in pallidum. Quam malitiam deprehendemus, primò si, ut consulit *Silvaticus cap. 14. de his, qui morb. simul.* malitiam malitiâ superare tentemus, & tanquam præsentaneum remedium ad concidentes hominis vires, aquas aliquas odoriferas, vinum Malvaricum, acetum rosatum, seu charyophyllatum pro faciei lotionem ipsis proponamus, & nobis præsentibus in usum id medicamenti trahi studeamus. Deinde, considerentur artus disco operti, & universum quoque corpus, nam si pallor suffitibus sit procuratus, reliquum corpus non pallescet, sed suum nativum calorem servabit.

Quòd si per ebibitum aliquod medicamentum pallor sit 10 excitatus, difficilius quidem erit, hanc fraudem deprehendere, quia neque lotioni cedit pallor, neque particularis erit, sed toti corpori communis. Consideranda tamen in hoc casu reliqua accidentia, nam fieri nequaquam potest, tantum pallorem non habere secum aliquod magnum accidens, ut extremam debilitatem, lipothymiam, syncopem, vomitum virulentum ac molestum, aut aliam quandam vigentem evacuationem, vigilias continuas, dolores acerbissimos, & his similia, quæ, si non apparent, procurati palloris suspicionem facient. Sed in syncopi, quam simulari suspicamur, considerandus etiam prægressus ægri status, & causæ omnes, tam internæ, quàm externæ, ut pateat, an consequens fuerit, ex his syncope hominem affici, quæ omnia per spicaci Medico cognitu erunt facilima.

Aa

OBSER-

OBSERVATIO XXIII.

*Pro Iudice, quomodo cognoscere possit Furoris sive insanie
simulationem in incarcerato.*

¹ **M**Orbus ferè nullus est, qui faciliùs & frequentius simulari
² soleat, quàm insania, nullus item, qui difficiliùs possit
deprehendi. Unde proculdubio Cautela adinventà, ex-
stans apud *Cepoll. in suo tract. cautelarum. caut. 2. num. 7.* pro delin-
quente, ne decapitetur vel criminaliter puniatur de delicto, et-
iam ante furorem commissò, ut nimirum fingat se furiosum sive
dementem: citatur ad hoc

*Bald. & Jacob. de Alva. in cap. 1. an ille, qui interf.
fra. Dom. sui in usibus feud.*

Furor enim loco pœnæ sumitur, nisi appareat de ejus fìctione,
*text. in l. observar. ff. de curat. furios. & in l. divus. ff.
de off. Præsid.*

³ Quapropter Judicem oportet diligenter & plenè cognoscere,
aliquem esse furiosum, cum multi tales se fingant. *Menoch. lib. 6.
pres. 45. n. 23.* & esse cautum, ne facilè credat, delinquentem
esse furiosum, ut carcerem & criminis pœnam evitare queat,
sed ipsum retineat, *dict. textib.* & variis interrogationibus tentet,
facta quæ ejus consideret, usque donec certior reddatur, numquid
furiosus sit, nec ne. Hoc consilii promunt JCTi. Verùm enim
verò vix de furore, an verus sit, an verò fìctus, Judex erit certior,
nisi præterea ad peritorum Medicorum cautelas & judicia recur-
rat. Inserenda itaque & eorum locum commodum hîc esse, omni-
no censui, quæ scribit

*Paul. Zach. in dict. suo tract. de quæstion. Medico-
gal. lib. 3. tit. 2. quæst. 5. n. 3. & seqq.*

Insania, quæ & faciliùs potest, & frequentius simulari solet,
aut simplicem Melancholiam, aut cum furore conjunctam re-
præsentat (potest & eodem modo simulari fatuitas, adjuncta
etiam

etiam surditati, & mutitati, quæ tamen rariùs simulatur.) In- 4
terest inter Melancholiam & furorem, nimirum, quòd illà af-
fecti in quiete sint, timidi, tristes, animoque demisso, hoc au-
tem laborantes in perpetuo motu, sine ulla requie, audaces &
iracundi. In mentem ergo revocanda in hoc casu maximè sunt 5
signa utriusque morbi, à Doctoribus in suis practicis diligentis-
simè tradita: Consideranda enim primò facies, quæ in his, qui
verè melancholici sunt, aut furentes, tendit ad quasi terreum
colorem vel lividum, aut est ultra consuetum rubicunda, sed
cum quadam livedine ob melancholiæ admixtionem in furenti-
bus præsertim, & præcipuè secundùm oculos, qui tamen in
Melancholicis colore sunt fusco, ex ipsorumque maximè in-
tuitu interni melancholici humoris copia, & turgentia transpa-
ret: fixantur enim aliquando ita, ut ægrotantes stupidi appa-
reant: in aliis nonnullis excavantur, & in oculorum cavitat-
em quasi se retrahunt, & abscondunt, quod frequentius in fu-
rentibus evenire solet: cum accessio instat, sanguinolenti fiunt
cum tortuositate quadam, venæ intenduntur, genæ interdum
rubent, si sanguis Melancholiæ sit admixtus, corporis durities
quædam, & non consueta apparet nigrities, se ipsis fortiores
evadunt, iracundi fiunt, minimaque ex causa excandescunt,
clamant, vociferantur, absentibus, præsentibus minantur, tor-
vo aspectu sunt, & violento corporis motu formidabiles. Qui-
libet ergo videt, quòd hæc omnia simul non tam facile effingi
possint: Et, si animum prudens Medicus adverterit, ex pluri-
morum suprà dictorum absentia, aut præsentia sine magno ne-
gotio deprehendere poterit, quando furor, aut Melancholia
vera, quando verò simulata. Adest insuper præter hæc omnia
signum maximopere considerabile, quòd est perpetua vigilia,
qua tam furentes omnes, quàm Melancholici magna ex parte
perpetuò affliguntur, vel ob humoris ipsius, qui cerebrum ob-
sidet, siccitatem, vel ob quàm plurima phantasmata, quæ ima-
ginationi præsentantur, & illa quidem maximè afficientia pri-
mum ipsum sensorium, adeò enim vivida sese illi offerunt, ut

Aa 2

non

non aliter, ac si vera, & realia essent, ipsum moveant, ob quorum indefinentem oblationem vigilia excitatur, his ægrotantibus aded molesta, & damnosa, ut rectè dixerit Celsus, somnum in his tam difficilem esse, quàm necessarium, itaque hoc uno signo considerato aliquando deprehendere licebit eum, qui furorem simulat. Impossibile enim est, hunc consueti somno non capi, ac præter morem per longum tempus, vel volentem vigilare; ubi causa interna eum vigilare non cogat.

6 His consideratis ad externas, pregressasque causas oculos animumque convertamus, ac sciendum ad horum morborum procreationem requiri, & perseverantiam, & magnitudinem causarum, quia ejusmodi morbi non fiunt, ut alii derepentè, aut modico tempore, sed quemadmodum ob naturam peccantis humoris, qui motus est tardissimè inter alios, cum suâ naturâ crassus & terrestris existit, hi morbi longi sunt, & maxima cum difficultate terminantur, sic habent quoque principium, & insultum maximè diuturnum. Ergo consideratâ externâ & antecedenti, quò ad magnitudinem, an sufficiens nimirum fuerit, nec ne, ad talem procreandum morbum, annotanda etiam ipsius causæ perseverantia, per quam potuerit longo temporis spacio humor multus atrabilarius in corpore aggregari, & inde spiritus infici, ac mens ipsa consequenter depravari.

7 Præterea considerata sunt, quæ solent hujusmodi morbos præcedere: accidentia nempe quædam in ipso ægrotante, ut enim patet ex Hipp. sententia Aphor. 6. n. 23. Melancholiam & consequenter illi similes passionès præcedere solent timor & mœstitia, per longum tempus perseverantes: ægri insuper vigiliis & inappetentia molestantur, somniisque melancholicis ac turbulentis, si quando somno indulgere possunt, perturbantur, hominum conventum, præcipuè gaudentium & lætantium, fugiunt, intra se loquuntur, & obmurmurant, aliquando absque causa lachrimas effundunt, neque propriæ mœstitiæ, timoris aut fletus causam ullam, quæ satisfaciat, reddere

dere norunt, ubi horum ergo nihil præcessisse comperias, sed ex abrupto Melancholiam, aut furorem irrepsisse, de simulatione non solum, quantum est ex hoc, suspicari prudenter licet, sed quasi certitudinem habere: quod prudenter etiam annotavit *Silvatic. cap. 10.* de hac eadem materia verba faciens. Nam maximè ad id advertendum, quod dictum, quod hi morbi nunquam derepentè, aut ex abruptoprehendant, absque dictis per aliquod saltem tempus prægressis, quod non solum verissimum est in his, qui aliàs nunquam insanierunt, sed etiam in illis, qui per circuitus quosdam insaniunt, aut furiant, hos enim instante tempore, quo delirare solent, contemplari licebit consueto magis tristes, ac mœrentes, solitudinem eligere, secum ipsis mullitare, tandemque in apertam insaniam, aut manifestum furorem labi: immò & hoc ipsum in morbis omnibus melancholicis, aut qui melancholiæ vitio fiunt, experiri licet, maximè cum per circuitus moventur, ut in Epilepsia, in Quartana, & aliis. Videbis enim in Quartanariis (quorum abundantia facilius id experiri nobis permittit) ea die, qua febris instat, per multas horas antè, immò per totam diem desidiâ quandam, & tristitiâ, coloris mutationem, membrorum gravitatem pati, & hujusmodi alia, quæ quilibet ex se observare potest. Hoc, cur ita fiat, superius annuimus dicentes, fieri ob humoris Melancholici naturam, qui tardissimi motus est: unde vides, quantum etiam ipsa febris, cum ab eo humore originem habeat, tardi motus sit, non solum respectu temporum universalium ipsius morbi, cum & Principium, & Augmentum, & statum, & declinationem habeat quàm longissimam, sed etiam respectu temporum particularium in ipsis accessionibus. Non enim nisi de quarto in quartum repetit, & eadem tempora, ut universalis morbus, longissima habet. Cum ergo etiam in his particularibus morborum accessionibus constet, præcedere per multum tempus ea signa, quæ diximus, id multò magis habere locum in furore, & melancholia, necesse est, quia nobiliorem partem obsidet humor, nempe caput, cui totum corpus consentire, dubium non est, quod si talia non appareant, simulationis suspicio subest.

A 3

Cate-

9 Cæterum, ex ipso insaniendi modo potes etiam aliquid veritatis elicere, aliis adhibitis adminiculis: si quidem, qui verè insaniunt, habent ut plurimum quasdam hæreses, & imaginationes absurdissimas circa quædam particularia; circa quæ ut plurimum dementiunt, multa quæ effutunt, ac deblaterant. Alii enim se mortuos esse putant, idcirco comedere, bibere, loqui, aut quicquam agere recusant, at næ talem insaniam nunquam simulabunt, qui per fraudem alios decipere student. Alii se in aliqua parte corporis ulcera maligna, apostemata, tumores ingentes, & huiusmodi pati somniant, alii capite se carere autumant, alii se ad æternum damnatos ignem prædicant, neque amplius servari posse, alii denique alia absurda imaginantur, & circa eam rem, cujus occasione delirant, interrogati, perperam respondent, & manifestissimè se insanire ostendunt, circa alia tamen prudentes aliquando responsiones reddunt, ita ut vix crederes, eos ullo modo insanire, aut mente motos esse. At ubi ficta insania sit, non modò circa id, cujus causâ insanire se fingunt, extra rem respondent, sed etiam circa quæcunque alia, immodò maximâ cautelâ utuntur, ne quicquam prudenter dicant, aut faciant, putantes eo modo eorum fallaciam deprehensum iri: non tamen ob id negaverim, esse ex insipientibus nonnullos, qui nullatenus ad rem respondent, eò quia non circa peculiare quoddam insaniant, sed considerandum admoneo, quòd ubi talis insania simularetur, nimirum circa particularia, ut exempli gratiâ, si aliquis simularet, se insanire affirmans, se mortuum esse, tunc si hic etiam circa alia omnia insanire se loquendo ostenderet, simulationis suspicionem faceret, & affectatæ insaniam. Difficilimum tamen profectò est, ex solo insaniendi modo, & ex simplici observatione verborum, & actuum absurdorum deprehendere veram insaniam, quare alia quoque adminicula adhibenda sunt.

10 Denique nonnulla indicia ad insaniam deprehendendam proponuntur, scio doctissimum & expertissimum quendam Medicum, cujus nomen iustis excusis non profero, cum sibi oblatum esset is casus, in quo de simulata insaniam ambigebatur, insanum illum

lum multis verberibus affici ilico iussisse, eo fine, & intentione, ut, si verè insaniret, iis verberibus humores ad vapulantes partes diverteret, sin verò simularet, eorundem verberum virtute vel nolens resipisceret, ut res ipsa commonstravit. Itaque hoc indicio nobis quoque uti licebit, & ubi ab eo opere, humana pietas nos distraheret, saltem minis primùm, & timore incusso de veritate certiores fieri quæramus. Quòd si non sufficiant minæ, non erit ab illo abstinendum.

Alia via est, ut omni conatu, ac clàm, quantum fieri poterit, ¹¹ commoveamus in eo, qui insanire se simulat, animi affectus, præcipuè verò spem, iram, lætitiā, & alios his congeneres, ad quorum excitationem, si, ut par est, afficiatur, qui insanum se fingit, de simulatione suspectum se reddit, quia in verè insanientibus, præcipuè autem Melancholicis, & furentibus nulla spes, neque ulla lætitiā, neque ira, aut exandescencia, nisi vana, & ex nulla occasione convenienti, sed præter rem omnino apparet, nec quicquam ad unius vel alterius affectus commotionem irritantur: Est enim in illis mens veluti alligata, & fixa ab ipso humore Melancholico, & ita in phantasmatibus sibi ab eo humore præsentatis abstracta, ut ad alia nequaquam se convertere possit, non secus ac somniantes facerent, si circa illos quicquam existeret, quod eos ab eorum imaginatione, & somnio distraheret. ¹² Contrà ergo, ubi insanitia simulata sit, vix fieri poterit, quin homo conceptæ spei, aut lætitiæ signum aliquod in verbis, in gestibus, in ipsa saltem facie non patefaciat, ex quibus signis, si & alias conjecturas adhibebimus, faciliè simulationem deprehendere nobis licebit. Ultimo loco ad interrogationes devenire licet, sed ab his faciliè sese extricant, qui simulant, ad rem nequaquam respondentes, & idcirco difficile est, ex his quicquam, quod ad rem faciat, elicere. ¹³ Cæterùm, à nonnullis affectatur insanitia, medicamentis quibusdam procurata, ut pœnas vel carceres effugiant. Multa eorum recensuit datâ operâ Silvaticus, quæ apud ipsum vide in lib. de his, qui morb. simul. cap. 10. multa etiam habentur apud rei herbariæ scriptores. Igitur, ubi hujusmodi suscipioni daretur locus, contrariis

riis medicamentis, & antidotis contra procuratam insaniam pugnandum: Nam vel ea medicamenta calidiora fuerunt, vel frigidiora, utraque varietate symptomatum se produnt, sed calidiorum in hac re minor usus, quod potius brevem, quam longam insaniam procurare possint, tamen contra ipsa in frigidantibus pugnandum, contra frigidiora autem calefacientibus. In omnibus autem Theriaca, & Mithridatum suas vires exercebunt. Interimque frictionibus, cucurbitulis, ligaturis, & omni diversionum ac revulsionum genere insistendum, ut à capite tetros vapores prohibeamus, ipsumque, quantum fieri possit, expurgemus. Sed procuratæ insaniam non contemnendum signum erit, immò magis hoc in casu habebit locum, quàm in aliis, si ex abrupto, & derepentè appareat, præcipuè si ex fatuitatis genere sit.

14

Sunt præterea tam à Ictis, quàm Medicis annotata signa communia, non sanæ mentis humanæ, sive furoris: Negligere scilicet, non negligenda, & plurimi facere ea, quæ minimi facienda sunt, tristari, ubi gaudendum est, gaudere, ubi tristitia opus est, timere, quæ nullius timoris causâ existunt, non timere, quæ maximè timenda sunt, minima ac puerilia admirari, maxima & admiratione dignissima oscitanter prætergredi, amare ea, ac eos, quæ, aut qui odio habendi sunt, odio autem habere ea, vel eos, quæ, aut qui, amore sunt prosequendi, sperare ea, de quibus spes nulla superesse potest, ea verò desperare, quæ de facili succedere parata sunt, desiderare, quæ minimè sunt desideranda, ac in his delectari, in quibus nulla delectatio esse solet, fugere, quæ appetenda sunt, & appetere, quæ sunt fugienda, verecundari in eorum conspectu, in quorum minimè decet, in eorum verò, quorum decet maximè, non modò non verecundari, sed aspectum eorum audacter, ac cum temeritate sustinere, irasci, quibus minimè irascendum, aut excandescendum est. Hæc omnia ab homine sanæ mentis simulari posse, difficillimum erit. Ubi itaque contrarium reperitur, simulatio facillè deprehenditur. Ut itaque iudex bonum ferat iudicium, an captivus insaniat, an verò furorem sive insaniam fingat, ipsi, juxta ea, quæ dicta sunt, veniunt considerata quatuor.

tuor. Primò facta & verba. Secundò animi passionēs. Tertiò signa à Medicis tradita. Quartò causæ progressæ. Si quid insuper signorum sive præsumptionum specialium, pro re nata iudex deprehendere potest, ejus industriæ & dexteritati relinquitur. Plura à JCtis observata & tradita huc speciatim referre nolui: passim enim apud illos reperiuntur; Et recensentur à

Mascar. de prob. concl. 502. vol. 1. & concl. 824. 825.

826. vol. 2. Menoch. de præsump. lib. 6. præf. 45. &

conf. 82. lib. 1. Petr. Heig. lib. 2. quæst. 38.

ubi possunt videri.

OBSERVATIO XXIV.

Quomodo Iudex captivi ulcera, an medicamentis procurata, aut efficta, an vera sint, faciliè cognoscere possit.

ULCERA qui fingunt, scribit Paulus Zachias in quæst. *Medicolegal. lib. 3. tit. 2. quæst. 3. n. 4. & seqq.* hoc non uno modo faciunt, nam aliquando per Medicamenta quædam urentia, ut per Thepsiam, Flammulam, vitem albam, Titimallorum succos, Turpetum, Taxi pulverem & ejusmodi alia carnosas partes verè sibi exulcerant. Aliquando autem non ulcerant, sed quarundam rerum appositione, ulcerum figuram repræsentantium, ea perbellè effingunt. Ex priori genere fraudem detexit in seruo illo Galenus, de quo narratum est *observ. 21. n. 4. hoc tit.* Ex posteriori Paræus, & Pigræus ambo Regum Galliarum Henrici Tertii, & Quarti Chirurghi doctissimi: Uterque enim eorum in mulierculis quibusdam singuli in singulis cancerum simulatum deprehendit, ea dexteritate effictum, concinnatumque, ut nihil suprà, quemadmodum apud ipsos videri potest. Paræus enim historiam hanc enarrat *lib. 24. cap. 18.* ubi recenset multas similes technas, & modum monstrat facilimè eas deprehendendi, Pigræus autem *lib. 7. cap. 8.* In his autem omnibus maximè considerare oportet reliqui corporis dispositionem, deinde ipsa ulcera, & omnia cir-

Bb

cum-

cumstantia lynceis oculis perlustrare, deinde etiam ad nonnulla levia medicamenta (nisi omnino efficta, ut superiora, sint) deveniendum tentandi gratiâ. Nam, si corporis totius color vividus sit, carnesque bene compactæ, non diffuentes, habitus item carnosus appareat, oculique nativa vivacitate dotati, non liventes, neque album in fuscum colorem immutatum habentes, & tamen cum his ulcus primo aspectu horrendum sese offerat, magnum, sordidum, livens, pus multum reddens, citrinum, aut viride, & in summa cachexiam præse ferat, tunc eo casu impossibile est, fraudem non subesse. Neque enim corporis constitutio ulla ex parte tam maligno ulceri correspondet, immò unde quaque est contraria, consentaneum namque est, ubi ulcus talis naturæ verè, & realiter corpus occupet, absque omni dubio ab ipsius corporis impuritate emanare. At corpore tam immunda illuvie redundante, necesse est, ipsius colorem in deterrimum commutari, carnes diffuere ac consumi, ex quo & ipsius corporis emaciationem consequi, necesse est, non generantibus visceribus tale sanguinem, qui aptus bonæ nutritioni sit. Adde, quod impossibile est in ulceribus magnis, malignisque, & in corporis cachexia, quam sociam habent, non adesse lentam quandam febriculam, quæ insuper malam corporis totius crasin denorat. Quòd si ulcera, neque tam magna, neque tam virulenta appareant, licet neque in his corpus naturaliter se habere consuescat, tamen posset in mediocribus non multum à naturali constitutione recedere. Sed ubi suspicio subsit efficti ulceris, levia quædam medicamenta apponenda. Nam si medicamentis urentibus ulcus est procuratum, neque à corporis impuritate dependentiam habet, facillimè contrariis medicamentis cedit, & brevissimo temporis spacio, vel prorsus sanescet, vel facilis curationis signa manifestissima prodet.

OBSER-

OBSERVATIO XXV.

Quomodo Index doloris simulationem cognoscere possit.

Doloris simulationem investigaturus, ne decipiatur, considerare habet necesse: Primò partem, quæ dolet, vel quæ dolere simulatur: Secundò doloris speciem: Tertiò causam, maximè si captivus aliquam dixerit externam: Quartò doloris ipsius durationem: Quintò signa. Pars, quæ dolet, aut quæ dolere simulatur, ut plurimum aliqua ex his est, caput scilicet, Pectus, Stomachus, venter, aut vicinæ partes, ut renes, vesica, & reliquæ. Nam partium ignobiliorum dolores, non tam frequenter simulantur. Ratio est, quia Judices hos non curant, neque simulators tam sunt blitei, ut dolorem in parte sentire se fingant, quæ oculis ipsis nulla labe affectam se commonstret, unde internos tantum, non autem externos fingunt. Namque vel tumore, vel calore, vel rubore, vel colore immutato, vel aliis signis facili negotioprehenduntur.

Singulæ autem partes, quæ dolent, habent semper sua propria symptomata, quibus sese manifestant. Capitis enim dolorem sequuntur vigilie (quæ singulis item doloribus sunt familiares, sed præcipuè capitis) tristitia, verrigines, & his non dissimilia. Pectoris dolorem concomitantur febres, tussis, respirandi difficultas, difficilis in alterutram partium decubitus, & hujusmodi. Dolori ventriculi associantur nausea, vomitus, lipothymia, syncope, sudores frigidi circa frontem & similia. Inferiores ventris stipicitas, aut fluxus, interdum vomitus, rugitus, & similia: Renibus autem, aut vesicæ dolentibus, urina aut retinetur, aut guttatim effluit, aut crassa, aut turbida apparet, & alia quàm plurima symptomata molestant, quæ Medicis notissima. Nec non, quæ circa speciem & causam veniunt considerata, à quovis Medico, mediocriter docto, nullo negotio possunt indagari.

Circa durationem doloris observanda partis dolentis natura,

Bb 2

tura, quia, ut notum Medicis est, cordis, stomachi, aurium, pectoris, faucium, & vesicæ dolores intensi ac magni, & interdum aliqui periculi pleni sunt, unde in longum protrahi non possunt, si ergo de similibus doloribus conqueratur aliquis, & jam per duos aut tres dies eos se tolerasse dicat, nullo apparente evidente symptomate, huic fides non est habenda. Signa in
 5 vehementissimis doloribus sunt terror, nempe accidentia, terrorem inducentia, virium lapsus, pulsus imbecillitas, extremorum frigus, sudores syncoptici, multatio coloris partis dolentis, tumor, excretio & hujusmodi alia his non dissimilia: Exempli causâ, si dolens capite dolorem dicit esse calidum, necesse est, illud apparere solito calidius, colorem faciei ad rubedinem vergere, oculos esse tumentes, inflammatos, & rubore conspicuos, venas præter morem elatas ac tumidas: Calorem etiam quendam præter naturalem, à capite per universum corpus diffundi. Quæ si absint, & contraria potius appareant, nemo fraudem subesse dubitabit. Sic in reliquis doloribus ratiocinari, nec curare oportet, quamvis incarceratus ejulet, conqueratur de doloris acerbitate & magnitudine, exclamet & vociferetur. Quippe, quod magni dolores sine signis magnis latere non possint, etiam quotidiana experientia teste.

6 Præter hæc autem concomitari dicit Hippocr. hujusmodi magnos dolores ignaviam, nempe non modò aversionem à cibis & refectionibus, sed tædium quoddam accipiendi. Medici simulationem doloris expiscari possunt etiam hoc medio, quando nimirum quærunt ex eo, qui acuto dolore se cruciari asserit, de qualitate, & quantitate ejusdem. Difficile enim est, si is, qui simulat, Medicinæ artem non calleat, eum in sui morbi enarratione, in causarum explicatione, in explananda doloris specie, & cæteris, dissona, & sibi contraria interdum non pronunciare: Nam si interrogaveris (quod pro exemplo sit) de parte dolente, & dicat esse caput secundum partem anteriorem, & rursus interrogatus, de specie doloris, dicat esse pulsatilem & sibi caput apparere frigidum, & maximoperè gravatum,
 tum,

tum, aut dicat causam doloris fuisse, & esse nimiam humiditatem carceris, ubi detinetur, jam hæc inter se dissona sunt, & simul stare non possunt, quia dolor pulsatis, ex causa calida fit, unde neque ab hac externa causa potuit provenire talis dolor, nec caput cum tali dolore persentiri frigidum. Et ex his Medicus vel alius colliget subesse fraudem, & ad ultiores interrogationes procedet, alia quoque diligenter examinans: Nam si interrogabis de duratione doloris, & respondeat, hunc ipsum dolorem, quem dicit esse pulsatilem, esse inveteratum, & interrogatus de continuatione, & modo affligendi, dicat dolorem nunquam intermittere, sed tantum paulisper remittere, & ad interrogationem de tempore remissionis respondeat, remitti magis interdiu, quam noctu, & magis remitti à cibo, quam stomacho jejuno, tunc etiam ex his conjecturam simulationis desumere licet, quia pulsatilem dolorem, utpote, qui à sanguine, & calida causa originem habet, conveniens est magis affligere interdiu, quam noctu, & magis à cibo, quam stomacho jejuno, quia vapores, à cibo elevati calidi existentes, causam doloris fovant. Circa remedia quoque adhibita si interrogatus fuerit simulator, facillime errabit, nam remedia narrabit ad talem morbum, & ad talem causam minimè ad rem facientia, aut præteribit efficaciora.

Præter interrogationes autem, ubi de simulatione suspicetur Medicus, proponere debet remedia nova, & hæc quidem magna, & quæ magis molesta habentur, ut cognoscat promptitudinem simulatoris in illis rejiciendis vel acceptandis. Nam, ubi dolor magnus, nihil omnino dolentes morantur, omnia promptissime admittunt: Ubi verò dolor aut nullus est, aut mediocris, vel nullum admittunt, vel leviora, & hæc etiam coacti, ne eorum simulatio ex totali remedium abominatione detegatur.

OBSERVATIO XXVI.

*Pro Commissario, ad carceris inspectionem deputato,
qui commodè & honestè intrare nequit, ut nihilominus de ejus
qualitate certus esse possit.*

TEmpore hoc exulceratissimo, quo omnia ruunt in dete-
rius, propter leve delictum immoderati sæpe Judices de-
trudunt homines in carceres squalidissimos: Propterquam
1 enormitatem captivus, vel ejus amici (si quos habet in re ad-
versa fidos) non solum mandatum de relaxando, sine clausula
in Camera impetrare possunt, sed etiam Commissarium ad car-
ceris inspectionem obtinere: Pro quo, si ratione honestatis
& valetudinis nec ipse eum intrare, neque peritum ad hoc habe-
2 re potest, hæc cautela depromitur ex

*Rutg. Rulant. de commiss. lib. 4. de commiss. circa
carc. & carcerat. inspect. cap. 8. n. 15. & seq.*

Ut nimirum sibi prospiciat de tali, cujus professioni hoc actu in-
trandi & inspiciendi nihil decedat, qualis est commentariensis
seu carceris custos, qui tamen Magistratui carceratum detinenti
non subsit, nec ab eo officium gerat. Quod si nec talem com-
modè habere possit, retineat Magistratui detinenti servientem,
quem quo ad hunc actum à nexu juramenti, quo Magistratus
est obligatus, liberet, novoquè obstringat, atque sic carcerem
intrare ac fideliter inspicere jubeat, simulans se per alium, ad
falsitatem evitandam, iterato inspicere curaturum. Exeuntem
interroget, quale sit fundamentum carceris? an nuda terra, an
habeat pavementum? Et si respondeat, esse nudam terram, an
humida sit, an sicca? Exeo enim, an sit salubris, necne, conji-
citur. Deinde quærat de forma, an sit quadrata vel rotun-
da? &c: Si quadrata aut triangularis dicatur, chordulâ men-
surari latera jubebit, quam rediens tradat. Porro quærat de
ibidem repertis, an adsit locus, ubi quis commodè sedere possit,
an

an lectus & qualis ? Cujus partes omnes sibi describi curabit : Si lectus deficit, an aliquid straminis, & quantum adsit, an id vetus vel recens, humidum vel siccum ? An etiam locus adsit, ubi (Salvâ reverentiâ) opus naturæ reddi possit, & qualis ejus exitus ? Multi enim instar pecudum, uno eodemque loco edere, & hoc opus perficere coguntur. Sed hæc intelligenda sunt de carcere squalido & subterraneo. Si autem carcer sit supra terram vel ita comparatus, ut commodus & sine læsione detur accessus, ipse commissarius eum ingredi, & ulterius in hac commissione procedere debet, prout instruit *Rulant. dict. lib. 4. per tot.* Idque non tantum in commissione in Camera Imperiali, sed etiam in aliis inferioribus Judiciis decreta.

OBSERVATIO XXVII.

Pro Iudice ad delinquentes sibi manifestandos & simul vagabundos, qui nusquam reperiri possunt, facile capiendos.

Non Princeps solum, sed etiam alii Magistratus & Judices (intellige jure proprio, non alieno, mixtum & merum imperium exercentes)

Petr. Premus de securitat. promiss. quest. 1. infra obs. 12. in fin. tit. 5.

delinquenti crimen in hunc finem possunt remittere, ut nimirum ejus operâ in manifestandis & capiendis aliis delinquentibus utantur, vel ut socios delicti indicet & tradat,

per l. in eos. ff. de custod. reor. l. non omnes. in fin. ff. de re militar. Bart. in l. 3. ad fin. ff. de condict. ob surp. caus. & in l. ambiriosa. n. 8. ff. de decrees. ab ord. faciendi. & Alex. ad l. relegati. ff. de pœn. Jacob. de Belvis. in pract. de quest. n. 139.

Accedunt, quæ docet *Alber. 4. part. status, quest. 97. ad fin. ubi tradit:*

banni-

*bannitum, alios bannitos presentantem, eximendum
esse de banno. Heig. part. 2. quest. 32. num. 14. &
plurib. seqq.*

Ubi plurima addunt exempla. Hinc Judici inservire potest, qui delinquentes nescit, vel eos difficillimè, aut planè non, certo reperire potest loco, & capere, ut si aliquem habet criminis reum (præsertim sponte confessum. *vide dict. obs. 12. in fr. tit. 5. num. 1.*) ei remittat hoc pacto, ut alios delinquentes, vel criminis socios indicet & tradat. Quo tamen medio extra casus non exstans-
² rium indiciorum & quando criminosi prorsus ignorantur, vel sunt ita vagabundi, ut nusquam reperiri & capi possint, non utendum. Ne scelera cum jacturâ Reipub. ferantur inulta. Cum insuper incertum, an gratiam hoc modo impetrans, quod pollicitus est, sit præstiturus, an potius alios delinquentes, vel socios moniturus. Quapropter etiam judicem hac in re admodum
³ oportet esse circumspectum, bene conditionem, ingenium & mores personæ explorasse, & quantum fieri possit, eam sibi ita obstrinxisse, ne facile fallatur. Cautus etiam Judex facien-
⁴ dam gratiam ad id delictum, propter quod impetrans in carcerem fuit conjectus, solet restringere, dicendo, illud remissum, & planè impunitum relinqui, nec quicquam propterea timeri debere. Namque si postea aliud etiam capitale delictum, perpetrasse deprehenditur dimissus (qui enim semel ita limites excessit, ut grande nefas morte piandum committeret, raro à secundo, vel tertio facinore erit immunis) data fide & promissione salva, quæ omnino servari debet, pro ut lector alibi à Jctis dextrè inculcatum reperiet, capitis supplicio plecti potest, perinde, ac si à Principe unius delicti, etiam extra hunc casum plenam quis esset nactus veniam, sed ejus qualitates, vel aliud perpetratum delictum reticuisset. Vide infra
⁵ *observ. 13. tit. 5.* Recentioris exempli ego memini, & refert unum

*Volckman. in tract. crim. part. 1. tit. 4. cap. 24.
n. 3. pag. 61.*

Erat

Erat nimirum furum nocturnorum, sacrilegorum, raptorum & incestuosorum societas quædam extra territorium alicujus Præfecti & ejus Principis, qui unum ex illis cepit, & eum rursus Principe consentiente habitâ gratiâ dimisit, hoc pacto, ut complices, præsertim unum antesignanum verborum illecebris infecaret, fraudibus alliceret in civitatem aliquam, Principi subditam, & ita capiendi copiam faceret; Id quod ille præstitit, quam astutissimè, sed nihil suspicans mali, rediit unâ. Cùm autem quidam ex isto malo consortio torturæ subjicerentur, duo sacrilegia, quorum gratiam non impetraverat, de eo sunt confessi, quæ etiam negare haud potuit, ac propterea cum reliquis ultimo supplicio affectus est.

OBSERVATIO XXVIII.

Quomodo & qualem accusatus vel inquisitus, extra carcerem constitutus, saluum conductum impetrare debeat, ut eo securè & sine periculo uti possit?

Ubi quis accusatus homicidii, adulterii, vel similis delicti, pœnam sanguinis inferentis, & extra carcerem constitutus citatur, pro defensione suæ vitæ vel rerum, jurè confugit ad asylum petendæ securitates, vel saluum conductum, contra vim scilicet injustam, vel injuriam, für vnredhter Gewalt/ quæ de facto ipsi per Judicis capturam, aut partem adversam inferri poterit,

Argum. 4. sed neq; Authen de mandat. Princ. colla. 3.

juncta l. illicitas. 4. ne potentiores. ff. de off. Præsid.

Gomez. tom. 3. resolut. de delict. cap. 6. n. 12. Const.

cum Carolin. art. 156.

Qui ei concedendus propter rationem, ut, si verè reus est, luat pœnam, vel absolvatur, si est innocens, *Decian. vol. 3. cons. 96. n. 4.* Quæ securitas non solum extenditur ad ipsum locum tribunalis, sed etiam ad omnes pagos, oppida, semitas & oras,

Cc

quæ

quæ ad locum Judicii tendunt. Quippe, quòd non dicatur securus, qui locum quidem tribunalis tutum habet, nisi etiam in aliis locis præster tutus, per quæ ipsi transeundum est, donec redeat ad locum præsentis suæ habitationis,

text. in c. accedens. 2. extr. ut lit. non contest. Coler. de process. execut. cap. 1. part. 4. n. 173.

Et securitas veniendi includat securitatem recedendi,

text. in l. 1. C. de novicular. lib. 11. Bart. ibid. n. 8.

Felin. in c. innovamus, in princ. de treug. & pace.

Gail. lib. 1. obs. 52. n. 5. Myns. 1. obs. 82. Grava.

lib. 1. concl. pract. 52. consider. 1. corollar. n. 4.

3 Locusque non dicatur tutus, ad quem accedere quidem, securè recedere autem inde non licet,

Bart. l. utimur eo jure. n. 1. ff. de sepulch. violat. Nelus in tract. de bannitis, in 3. part. secundi temporis.

question. 17. n. 18. Bart. in leg. relegati. n. 4. de pæn.

Id quod obtinet non solum quoad partem accusatam vel inquisitam, sed etiam quoad ejus Advocatum & Procuratorem, aliasque personas, quarum interest: Item quoad testes examinandos. Omnibus enim locus Judicii debet esse tutus,

text. in c. cum delicta. §. nolentes. de confirmat. util. & inur.

& in c. si de conjugii. 33. quest. 2. Gail. dict. obs.

n. 9. Decian. tract. de probat. cap. 46. n. 2. lib. 2.

Grava: dict. concl. 52. consid. 1. n. 16. 17.

5 Ut autem securè impetrato salvo conductu, qui alioquin est fragilis cautio,

text. singul. in l. qui ira. §. 1. ff. ad Trebel. Gail. dict.

obs. 52. n. 6. Afflict. decis. 289. n. 23.

accusatus uti possit, huc in ejus gratiam quædam omnino notanda referam. Et primò, si dentur literæ salvi conductus à Judice, qui subest superiori, iis ne fidat, cum non sit satis securus, ideoque non à citante, sed ab ejus superiore impetrare habet necesse.

Felin. ad dict. text. n. 9. Ioan. de Imol. in l. nam

quod. §. non omnis. ff. ad Senat. Consult. Tertull.

Marian.

*Marian. Socin. in tit. de citatione art. 18. n. 6.
 Boff. sub rubric. de citatione. n. 38. 39. Coler. dict.
 loc. & num. 177. & seqq. Iul. Clar. lib. 5. sent. 4. fin.
 quest. 23. n. 14. Francisc. Herculan. in tract.
 cautionis de non offend. per l. relegari. ff. d. penis.
 Siehard. conf. crim. 5. n. 4. 5. 6.*

Quamvis alii plures, & quidem rectè statuant, etiam iudicem, 7
 qui Principi subest, saluum conductum ex causâ legitima, qualis
 omnino est defendendi necessitas, & publica criminum mani-
 festandorum utilitas, concedere posse,

*Nicol. Moron. in tract. de fid. treug. & pace. quest. 105.
 n. 9. Menoch. conf. 100. n. 167. lib. 1. Farrinac.
 in pr. crim. tit. 4. de carcerib. lib. 1. quest. 29. n. 104.
 & seqq.*

ubi multos citat, & elegantes adducit rationes: Immò debere,
 alioquin citatum comparere non teneri, *idem ibid. n. 85. Boff. tit.
 de citat. n. 35. 36.* Et iudices, qui non habent potestatem dandi sal-
 vum conductum, si tamen illum concesserint, debeat servari, vel
 saltem ad hunc effectum, ne affecuratus antè capiatur, quàm ab
 eodem iudice, seu ab alio hanc potestatem habente, salvus con-
 ductus revocetur, & revocatio ei in loco tuto intimetur: Ne quis
 sub fide publica, vel autoritate iudicis remaneat deceptus, *Barr.
 post Oldradum, quem citat*

*in l. 15. qui reus. n. 12. in fin. ff. de pub. jud. Farrinac. dict.
 loc. n. 95.*

Huc refer, quæ paulò pòst. n. 17. h. obs. apposui. Attamen contra
 iustitiæ & fidei vinculum interdum contrarium iniquè practica-
 ri, experimur. Qui itaque vult esse securus, hæc ne negligat. Si
 autem citatus à superiore saluum conductum consequi nequit,
 in termino mittat excusatorem vel Procuratorem iudici indican-
 tem absentiae causam, loci non tuti & denegati, vel nondum im-
 petrati salvi conductus, arg. eorum, quæ reperiuntur apud

*Barr. & alios Dd. in l. 2. §. 1. ff. si quis caut. Gail. dict.
 obs. 52. n. 7.*

- 8 Tunc est officii iudicis, ad alium locum, quod citatus sine periculo pervenire, indeque vicissim cum securitate recedere possit, iudicium transferre, si potest, vel illud usque differre, donec literæ salvi conductus impetrentur. Si secus fecerit, & in causa principali processerit, processus erit nullus. Exemplum refert

Gail. saepe dict. obs. § 2. num. 7. Felin. in supra dict. c. accedens.

(Ubi autem sentire videtur, quod & consultius *Coler. dict. loc. cense* set, ut nimirum tali in casu citatus provoker ad superiorem, & nullitatem cum appellatione simul & semel deducat,

Philip. Dec. in c. ex parte. 1. n. 4. extr. de appell. Gloss. &

Dd. in l. 1. C. quando provocare non necesse.)

Idque secundum sententiam communem,

Alexand. in cons. 2. n. 13. & 14. vol. 3. & cons. 225.

n. 20. & 24. vol. 6. Vantius de nullitat. in rubric. 6.

quot & quibus modis nullitas prop. n. 11. 12.

- 9 Secundò, ne fidat citatus securitati in membrana vel papiro contentæ, sive sit inferior, sive superior concedens eam, si fortè sit capitalis inimicus, aut semel datam fidem violaverit, nedum perfidè agere solitus,

Felin. dict. loc. Pacian. d. prob. lib. 2. c. 46. n. 73.

- 10 Tertiò curet, ne detur salvus conductus ex abrupto, sed cum causæ cognitione, & accusatore, ubi existit, ad hoc citato, maxime in terris Saxoniae,

Sent. def. Saxon. Georg. Beat. de judicial. part. 2. tit. 2. de salvo cond.

alioquin non erit tutus. Publicæ enim pacis concessio instar cautionis de non offendendo causæ cognitionem desiderat,

Bart. in l. capitalium. §. ad statuas. n. 1. ff. de pæn. Herculan. in tract. caut. de non offend. cap. 3. n. 6. Color. dict.

loc. n. 205. & seqq. Surd. decis. 307. n. 17.

Causæ autem cognitio citationem partium requirit,

l. in causa. 1. §. causa enim cognita. ff. de minor.

- 11 Quartò accuratè consideret tenorem literarum securitatis: si enim hæc est generalis, nec determinata ad certum tempus, tunc ad primum tantum terminum restringitur, Pa-

*P. normit. in c. innovamus n. 2. vers. aut fuit petitio facta,
 &c. extr. de treuga: & pac: Nellus in tract. de bannis:
 part. 3. secund: temporis. q. 17. n. 18. Schard: dict. conf:
 crim: 5. n. 30.*

Quo finito, si accusatus vel inquisitus diutius fuerit moratus, aut alio tempore, salvo conductu non renovato reversus, in carcerem potest conjici, *Bart: in l. 1. n. 5. ff. ad leg: Jul: Majest.* Quamquam judex, cui data fides cordi, nec a boni viri officio alienus est, modicum intervallum prandendi vel cenandi in diversorio, aut unam noctem in eo requiescendi & corpus curandi non tam severè tali in casu attendat,

argum: l. vir bonus. ff. judicatum solvi: l. medicus, l. operarum: ff. de oper: liberr:

Cum securitas consideranda sit bona fide, & secundum mentem, tam recipientis, quam concedentis. *Modest: Pist: vol. 2. conf: 49. n. 53. 55.* Secusest, si in literis securitatis duorum, trium, quatuorve mensium, vel aliud certum tempus sit definitum. Nam, quamvis durante hoc tempore accusatus, non tantum in terminis judicialibus, sed etiam extra dies illos juridicos, in loco judicii tutò commorari possit,

Nell: in dict: tract: in 3. part: secundi temp: n. 18.

Attamen tempus præfixum est continuum, ut currat de momento in momentum, nisi, quod utile esse debeat, expressè sit a concedente adjectum,

Abbas in cap: fin: extr: de elect: Bart: in l. genero: n. 3. ff. de his, qui not: infam: Paris: conf: 37. num: 28. vol. 3. Anton: Bardus: de temp: uti: & contin: cap. 9. n. 1.

quos refert & sequitur *Coley dict loc: n. 200.* Sit itaque accusatus cautus, ut saluum conductum ad totam instantiam & causam, & si hoc obtinere nequit, definiti temporis extensionem, vel eo præterlapso, securitatis renovationem impetret.

Quintò, accusatus actiones suas in loco judicii, & per quæ transit, ita gubernet omnes, ne quicquam vel contra judicem, vel

partem adversam, vel quemcunque alium committat, verbis aut factis, ut violentiæ, aut fractionis pacis publicæ merito possit incusari. Nam alioquin saluus conductus ipsi licitè violatur vicissim,

Ang: Aret: in tract: males. verb: fama publica. n. 6. gl: in c. noli astimare: 23. quest: 1. Menoch: d. arb: jud: casu. 337. n. 14. & seqq.

Unde clausula hæc literis salvi conductus inseri solet: Concedimus tibi securitatem contra vim injustam, ita tamen, ut tu vicissim modestum & pacificum te geras: Dasi du dich auch gleit ich verhalten: Si enim aliter se gesserit, frustra sibi fidem servari postulat, qui fidem à se præstitam servare recusat,

c. Frustra, & c. ex eo. extr. de Reg: jur. arg: l. auxilium. ff. d. minorib: in fin: Græve concl: pract: 52. in corollar: n. 7. lib. 1.

Et non propter posterius solum, sed etiam propter delictum prius debet puniri,

Angel: de males. in verb: quod fama publica. n. 68. in fin.

Doct: Marta: de jurisdict. Ecclesiast. cap. 50. n. 13.

14. pag. 284. Farrinac: dict: quest: 29. n. 59. & 6.

ubi refert, exemplum, quod quidam bannitus salvo conducto impetrato, in civitate Padua, postquam monetam adulterinam exposuisset, sit captus & laqueo suspensus. Crediderim utique affecurato interdum retia tendi occulta, verbis factisve alliciendo, instigando, provocando: quod quidem malè & non citra violationem pacis publicæ ab hac parte: ut autem ea, & omnem periculi occasionem evitet, videat quàm studiosissimè. Quamvis Provocatus se defendendo securitatem non violet, sic nec ipsi violanda,

Farrinac. in pr. cr. lib. 1. tit. 4. de carc: quest: 29. n. 61. 64.

16

Sextò, si accusatus, vel inquisitus sciat, vel suspicetur saltem iudicis imperitiam aut odium, ut imputatum crimen fortè habiturus sit pro notorio, in quo etiam perito, nedum indocto, aut malè cupienti, error obrepere potest facile: pro ut videre est,

obs.

obs. 14. tit. 2. de inquis. & accus. & obser. 10 in fin.

tit. 1. de Iud. Advoc. & Procur.

neceffe est, ut expresse literis securitatis inferi curet, Judicem delictum pro notorio non aestimaturum, sed excusationes & defensiones, sarta rectaque fide accessus & recessus admissurum & auditurum. Alioquin enim non tantum timor est, ut procedat juris ordine non servato, Advocatum denegat (quod in vero notorio fieri potest, dictis *observationibus & obs. 11. tit. 1.*) sed etiam, ut datam securitatem hoc pretextu violat: Quam criminosis notoriis non servandam scribit

Angel. Aret. in tract. malef. verbo fam. publica, n. 60.

quem refert & sequitur *Coler. saepe dict. loc. n. 186. 191.* Quorum autem opinionem ego approbare haud possum, tum quod semper data fides, etiam in casu, quo salvus conductus concedi non poterat, si tamen concessus est, candidè & sanctè sit servanda, ne quis sub fide publica, vel autoritate judicis decipiatur,

Bald. in cons. 490. ponitur quidam, col. 2. us. item ex quo data. lib. 1. Signorol. in cons. 102. n. 6. Petr. Bellus in tract. de remis. tit. d. saly. cond. num. 10. in fin. Menoch. de arb. jud. cas. 336. n. 27. & 33. & in cas. 337. n. 9. & 6. Boss. in tit. de remed. ex sola clem. Princip. n. 42. Grava dict. concl. pr. 52. lib. 1. in coroll.

Quæ opinio, quicquid alii contrâ sentiant, quos enumerat

Farrinac. in pract. crim. lib. 1. tit. 4. quest. 29. de carcerib. num. 96.

est communis & æquior, nec ab ea in consulendo, nec in judicando recedendum, *Farrinac. dict. loc. num. 95. 96.* Tum, quod etiam in casu delicti, quod dicitur notorium, copia indiciorum, & terminus defensionis sit concedendus, reus audiendus, atque sententia notorii declaratoria ferenda, si nullitas velit evitari: Quodannonavi

in obs. 14. tit. 2. de inquis. & accus. & obs. 10. tit. 1. in fin.

Ut ita non videam solidam disparitatis rationem, cur in ejusmodi

modi notorio data fides minùs sit servanda, quàm in quovis alio imputato delicto: Utquè proinde hac observationis parte non usque adeò esset opus, nisi pro abundanti.

20 Septimò salvis conductus Accusato solet concedi sub hac clausula: Solang biß etwas peinliches wider ihn erfant wird:

Zinger. d. Except. part: 2. cap. 5. n. 14. 20.

Id est, donec vel pœnâ capitali, aut alia corporis afflictiva eum afficiendum, aut torquendum esse iudex pronunciaverit. Nec aliter intelligendos esse puto *Constit. Crim. Carol. 5. articulos. 76. & 156.* istis verbis: Für peinlicher Rechtfertigung: Aber für Gewalt: Item, für vnrechtm Gewalt / und nicht weiter vergleicht werden.

21 Jam si pronunciatur, reum quæstioni subijciendum, iudex utique eum carceri committere potest. Tunc pro reo est, ut leutationem vel appellationem interponat. Sic sententia ista, quæ vires judicati non est consecuta, non obstat, quò minùs sub fide datæ securitatis, quæ etiam appellatione pendente est servanda,

Mench. d. arbit. jud: quæst: 81. n. 7. Grav. dict. loc. n. 10.

dimitti debeat. Sententiâ enim per leutationem vel appellationem suspensâ, lis ad huc pendere dicitur,

Oldr. consil. 255. Nat. conf: 99. viso num: 4. lib: 1.

Lancelott. de attentat. 2. part: cap. 4. num: 242.

Tali in casu pro reo fuisse judicatum, eumque dimissum testatur *Moller. in Semestr. lib: 2. cap. 1.* Et à sententia torturæ posse reum appellare etiam ad locum torturæ ductum & ligari ceptum, dixi *in obs: 24. tit. 4. de indic. tort. & confess.* Hinc propter rationis identitatem appellantem etiam à sententia ultimi supplicii definitiva, dato salvo conductu, non retinendum utique concluderim. Abundans autem cautela non nocebit, si nimirum instrumento sive literis salvi conductus etiam expressè inserta est clausula, quòd etiam in instantia appellationis, supplicationis sive leutationis, securitas debeat servari illæsa *Grav. dict. loc. n. 10.* De materia appellationis in causis criminalibus, *vid. infr. tit. 5. obs. 1.*

22 Octavò, si assicuratus in concessione securitatis promissæ assicuranti quippiam, vel est annexa conditio, videat maximè, ut promissæ

promissa vel conditionem appositam adimpleat, alioquin dato salvo conductu non attento capi, carcerique mancipari poterit, *l. qui fidem. ff. de transact. c. frustra qui fidem. de reg. jur. in 6. Bart. & omnes alii*

ad l. quero §. inter locatorem. ff. locat. Farrinac. dict:

quest. 29. n. 65.

ubi duo enarrat Dd. consilia & exempla: Nobiles de Spinola ac Lituada obtinuerant à Domino Marchione Gonzaga salyū conductum, sub promissione conducendi quandam quantitatem salis ad civitatem, & non conduxerunt. Hinc salvo conductu non obstante, illos potuisse retineri unanimiter consulerunt,

Bursar. cons. 345. n. 31. & 43. lib. 4. Hippol. Rim.

cons. 490. n. 8. 11. & 25. lib. 5.

Et ante eos, in casu non multum dissimili consuluit *Immola in cons. 33.* videlicet in quodam salvo conductu concesso quibusdam promittentibus deferre ligna, stramen & frumentum ad civitatem Imolæ, quod cum non adimplevissent, meritò capti & non relaxati sunt.

Nondò, si citatus timet, sibi præter illud, cujus causâ ²³ in judicium vocatus est, & alia delicta imputatum, & propterea fortè se retentum iri, sit cautus, ut impetret saluum conductum generaliter, pro omnibus delictis: Qui tum tam pro delictis manifestis, pro quibus condemnatus est, quàm occultis, pro quibus non est condemnatus, venit servandus,

Bald. cons. 460. lib. 1. Perrin. Bell. de re militar. tit.

de saly. conduct. num. 7. Signor. cons. 103. in quest.

versante inter. B. num. 6. Menoch. de arbitr. Iud.

quest. casu 337. n. 8. Farrinac. sape dict. quest. 29.

num. 57.

Decimò, si quis ex causa fractæ pacis publicæ, meritis ²⁴ pœnam Banni Imperialis, prospiciat sibi omnino de consensu læsi sive offensi. Nam sine eo securitas sive salvus conductus ab Imperatore dari non potest: Et si concessus fuerit, est nul-

Dd

lus,

lus, nec delinquenti quisquam patrocinatur, *Const. d. pac. publ. tenend. anno 1500. sub. rubric. Die Friedbrecher sollen kein geleit haben.*

Ludolph: Schard: vol: 2. conf: 37. n. 90. Moller: in semestr: cap. 2. lib: 2. n. 2.

- 25 Undecimò denique, si iudex citans habet jurisdictionem in tota provincia vel regione, per quam citato est transeundum, tunc ab eo peti & impetrari saluum conductum sufficit,

Bart: in l. illicitas: §. ne potentiores: n. 6. d. off: presid:

Sin verò citans non habet jurisdictionem universalem, tam in loco iudicii, quàm etiam in provinciis, per quas commeandum est citato, saluum conductum etiam impetrari à Principe vel Magistratu eorum locorum, per quæ est transeundum, tutius est, ut plena gaudere queat securitate,

Coler: d. process. Execut. part: 4. cap: 1. n. 177. & seqq.

Ubi rationes addit

Grava: concl: pract: § 2. lib: 1. consid. 1. corollar. n. 3.

- 26 Quæ loca si non sunt tuta, vel ea transeundi securitas impetrari non potest, citatus ea simul metuit, & rectâ viâ declinatâ, per viam obliquam tutò ad locum iudicii venire non potest, comparere non tenetur,

C. accedens: vers: non nisi per districtum: ut lit. non contest. Decian: vol: 18. n. 146. Blarer: in l. diffamari: cap: 6. n. 112. Grava: lib: 1. pract: concl. § 2. consider. 1. n. 12. 13. 14.

- 27 Ut nec, etiam cessante hoc casu, ad ipsum iudicii locum fortè propter pestem, bellum, vel potentes, & terribiles inimicos, non tutum, etiam si iudex literas salvi conductus transmississet, vel transmittere obtulisset, & eum illibatè esset observaturus,

Rot: à Vall: conf: 68. n. 26. lib: 2. Menoch: vol: 1. conf: 100. n. 156. Blarer: ad leg. diffamari: C. d. ing: man: cap: 6. n. 112. Farrinac: pract: crim: quest: 111. n. 56. vers: immò isto casu.

ubi quàm plurimos alios citat. *Grava: lib: 1. concl: pract: § 2. n. 1. 5. 6.*

TITV.

TITVLVS QVARTVS
DE INDICIIS, TORTVRA
ET CONFESSIONE.

OBSERVATIO I.

De origine, fallacitate & horribilitate torturæ, & de arbitrio iudicis circa indicia, quale esse debeat, quomodo sint probanda indicia? Et quod in delictis parvis vel non capitaliter puniendis, tortura non habeat locum.

Torturæ objecta miserimos fuisse servos antiqui Ethnici-
smi, ubi Domini in eos vitæ & necis potestatem habue-
runt, colligere est ex toto titulo ff. d. quest: Qui nam-
que in omnibus penè contentis legibus loquitur de servis, unde
& ab antiquis Ethnicis torturam originem trahere, & postmo-
dum, necnon in hunc usque diem, ejus usum & morem pro
lege & jure quodam gentium haberi constat.

Wesembec: in paratit: ff. de quest. n. 2. 3. Ioan: Ludov:

Vives: in comment: supr: Augustin lib: 16. cap: 6.

Idque in tantum, ut totius ferme praxis criminalis fundamen-
tum, in materia indiciorum & torturæ consistere non dubitave-
rit statuere *Frantz: Personal: in tr. de indic: & tort: ab init.* Quod
miratur Ludovicus Vives *disto loco* scribens: Miror, Christianos
homines tam multa gentilia, & ea non modò, charitati & man-
suetudini Christianæ contraria, sed & omni etiam humanitati,
mordicus tanquam religiosissima retinere.

Dd 2

Et

- Et facilius est reum vel condemnare ad mortem, vel absolvere, quàm in hoc puncto secundùm jura & æquitatem bene arbitrari. Ad condemnandum namque probationes debent esse
- 3 luce meridiana clariores *l. ultima C. de probat.* Quales si sunt, judex intrepidè condemnare potest: sin minùs, & is propter quasdam non satis plenas probationes in dubio hæret, etiamsi ejus animus suspicionibus esset occupatus, reus est absolvendus: Tunc
- 4 enim satius est, impunitum relinqui facinus nocentis, quàm innocentem damnare, *l. Absentem: 5. ff. d. pen: cap: 2. d. reg: jur.* Et promptiorem decet esse judicem in processibus irritandis, quàm in extinctione corporis humani. *Cravet: cons: 2. n. 27.* Et propensio- rem ad liberandum, quàm ad condemnandum. Nam, si in alterutram partem inclinandum sit, ut Circe dicebat, minùs periculi esse, si navis ad scyllam potiùs paululùm inclinaret, quàm si ad charybdim, ita in hominibus puniendis, minùs mali esse in clementia ac lenitate, quàm in sævitia & acerbitate. *Mascard: d. prob. vol: 1. quest: 9. n. 30.* Justiùs peccatur absolvendo, quàm condemnando, ut inquit

Modest: Dist: part. 3. quest. 141. n. 16. vid. Card. Tusch.

Lit. A. concl. 41.

- 5 An autem indicia sint ad torturam sufficientia, an sufficienter sint & legitimè probata, ut reus quæstioni subjici possit, an probata sint elisa, nec ne, certis legum præceptis, propter varios calliditati & malitiæ facinorosorum hominum obnoxios casus & noviter quotidie fermè emergentes, comprehendi nequit, sed
- 6 ut plurimùm æquo judicis arbitrio committitur. Quale autem hoc judicis arbitrium esse debeat, ne is eo malè utatur, in observatione hac prima, & sequenti, propter negotii (lege Dei non probati,

Bacchov. ad Tr. vol. 2. disp. 31. th. 5. lit. E. de pub. jud.

sed à multis viris piis & prudentissimis,

ab Augustino lib. 19. d. Civit. Dei. cap. 6. à Iohan. Ludovico Vive ibid. in comment.

recenter à Grævio in tribunali suo reform. sive tract. de tort. multis bonis.

bonis rationibus improbari & impugnati) gravitatem, periculofum & tragicum sæpe innocentiae eventum, monere operæ precium esse existimo: Quippe, quod quæstio corpus laceret, & ipsa ferè morte durior sit.

Bald. in l. interpositas, n. 6. C. de transf. & in l. 1. in fin.

C. unde vi. Wesemb. in parat ff. d. quæst. num. 5.

Id quod eorum exempla satis commonstrant, qui in tortura perierunt, vel innocentes delictum falli, ultimo supplicio voluerunt potius affici, quàm ejusmodi cruciatum sustinere: Qualia, ut & contraria, tamen rarissima eorum, qui tantæ fuerunt duritiei, ut vim tormentorum prorsus contempserint, legi possunt apud

Valerium Max. lib. 3. cap. 4. d. quæst. Fulgos. lib. 3.

cap. 4. de disquisit. per torment. Menoch. lib. 2. de

Arb. jud. cas. 269. & cas. 270. & cas. 272. Iul.

Clar. pr. crim. 5. fin. quæst. 64. vers. ult. Vincent. Ca-

stiliode off. reg. lib. 4. c. 14. Dan. Müller. in Semestr.

lib. 3. c. 40. Zvinger. in theatr. hum. vit. vol. 3. lib. 5.

pag. 2161. tormenta temp.

quò lectorem, ut & ad appendicem exemplorum hujus tractatus, remitto. Exinde in aprico est, quanto sit vis improbitatis, inscitiaeve judicis in quæstionibus exercendis. Item quòd tortura gravior sit poena, quàm utriusque manus abscissio:

Hippol. de Mayf. in l. 1. 5. præterea. n. 8. de fcar. & l.

Divus. n. 2. d. quæst. Wesemb. dict. loc. Corbui. vol. 3.

resp. 24. n. 3. Doctor. Marta. d. jurisdict. part. 4. cas.

139 n. 18. pag. 242.

Immo, quòd sit præparatio ad mortem, vel civilem, vel naturalem.

Anton. Fab. in Cod. lib. 3. tit. 4. defin. 2. in allegat. in fin.

Unde multi etiam homines robusti, (experientia testis est) qui semel equuleo astiterunt & ejusmodi tragœdiam conspexerunt, in tantum ab ea abhorrent, ut jurent, se iterum quemquam torqueri spectaturos nunquam: Alii ita afficiuntur, ut vel viscera videantur evomituri. Hinc Maximinus, Romæ Præfectus annonæ, quæstor & cognitor causarum capitalium à Valentineano.

Dd 3

Cæsare

Cæsare constitutus, cum suo apte ingenio, tum Principis indulgentiâ ferox, eo truculentiae processit, ut dicere non dubitaret, neminem, se invito, inveniri posse innocentem, *Sigonius lib. 7. Imper. Occidental.* Hinc Tiberius, mortem ipsam quaestione longè existimans leviolem, si quem sciret vel suspicaretur propter tormentorum formidinem sibi manus illaturum, observari eum jubebat, ne suae saevitiæ, per tormenta exercendæ, se eriperet. Petenti misero, ut ei liceret mori, respondit, se ei nondum ignovisse: mortem enim muneris loco ducebat. De iis autem, qui metu tormentorum mortem sibi consciverant, dicere solebat, eos manus suas evasisse: Hoc exemplum adducit etiam

Gravius in dict. tract. de tort. lib. 2. cap. 3. pag. 276.

Hinc non nemo torturam appellare solitus est OMNIPOTENTEM. Hinc zelo tumidis & æstuantibus iudicibus, qui nullum delictum occultum impunitum relinquere volunt, & per naturam suam fortè nequeunt, dicere quidam soliti sunt: Si aliquod facinus est commissum, & non constat de autore ejus, primum, qui tibi redditur obviam, quicumque tandem ille, etiam si honestissimus & innocentissimus sit, cape, ad equuleum rape, modo usitato torque, sic sine labore, molestiis & sumptibus statim habebis confessum reum.

De varia vocis arbitrii significatione ac usurpatione hic non ero sollicitus, rem ipsam dicam: Arbitrium iudicis in materia iudiciorum & torturæ debet esse non libidinosum, affectatum, & in proprio cerebro natum, sed juridicum, rationi naturali & vel expressis legibus civilibus, quæ de ea exstant, consentaneum.

Ernest. Cothm. vol. 3. resp. 29. n. 247. Paris. conf. 151.

n. 14. part. 4. Conf. Marp. vol. 2. conf. 16. n. 109.

Hipp. d. Marf. Conf. 15. lib. 1.

vel sano præclarissimorum DD. & interpretum communi suffragio conformatum:

Tileman. de Bening. decis. Cameral. Syntag. 1. vol. 3.

decis. 5. n. 12. pag. 151. Facultas juridica Colonien-

sis, in consilijs. Cothman. vol. 3. resp. 30. n. 167. 168.

Honded.

*Honded: vol. 1. conf. 107. v. 25. part. 7. Mynsing.
sent. 6. obs. 97. n. 8. Prosp. Farinac. in pr. crim. lib. 1.
tit. 5. de indic. & tort. quest. 37. n. 194. & seqq.*

qui addit, n. 200. *ibid.* melius posse formari regulam in contrarium: Quod videlicet indicia ad torquendum non sint iudici arbitraria: cui assentit

Cason. in tract. de torment. cap. 1. n. 10. de periculo tormentorum & de errore iudicum, & alii plures iurisperiti.

Quod apprimè est notandum. Vel ubi casus ab iis nec dum de eis se offert, non ita utatur suo arbitrio iudex, ut tanquam belua sensu & cupiditate ducatur, *Menoch. de arb. jud. in proem. v. 6.* Sive, ut suum velle subroget loco indiciorum, *Rot. à vall. vol. 3. conf. 12. n. 34.* sed ut vir bonus, æquus & prudens in lenitate potius & clementia, quàm in severitate, peccet, ut inclinet in mitiorem partem

Carer. dict. §. quæ autem. n. 2. de indic. pag. 90. in pract. crim. ut minùs potius, quàm plùs torqueat:

*Novel in tract. ad defens. in tit. respons. reor. n. 54 Hip-
pol. de Mars. pract. crim. §. occurrunt. n. 6. 7. & 10.*

idem in §. expedita. n. 85. Craves. conf. 287. n. 5. & seqq. ut reus tortus salvus remaneat innocentia & supplicio,

l. questionis modum. ff. d. quest. Peregrin. 2. conf. 2. n. 118.

Proprium enim iudicis est clementia in criminalibus. Nam, licet iustitia sit administranda, tamen id semper faciendum cum misericordiae temperamento,

*l. perspicendum. 11. ff. d. pæn. Decian. vol. 3. resp. 72.
n. 37.*

Nimius fervor convertitur in furorem.

*Paris. d. Put. 11. d. Syndic. verb. tortura. §. an stetur dicto
torti. n. 12. pag. mibi. 984.*

Et melius est, propter misericordiam rationem reddere, quàm propter severitatem,

Panorm. c. 2. d. Reg. jur. Decian. dict. loc.

Ad

Ad hoc, Christiani homines facinus admissum diligenter examinare debent, ut, quibus parcant, inveniant, *Decian. dict. resp. n. 38.* Publicè enim interest, ut innocentes absolvantur,

Benedict. Carpz. in tr. crim. pars. 3. quest. 141. n. 39.

Et salus hominis, tanquam res publicà, officio judicis, tuenda est, *Bald. in l. cum precum, in fin. C. d. liberal. caus.*

Propterea nihil intermittendum, quod ad liberationem inquisiti, ac innocentiae probationem facere potest,

l. addictos C. d. appellat. Carpzov. in jurispr. forens. part. 4. const. 8. defin. 10. n. 4. Matth. Steph. in not. ad artic. 66. const. crim. Carol. 5. vid. supr. tit. 1. observ. 4.

In quo sæpe cum injuria reorum turpiter hallucinatur vulgus judicum, quomodo tortura & indicia ad eandem sint arbitraria ignorans: Præterea jura, loquentia de arbitrio, intelliguntur
 12 contra accusatorem, non contra reum, videlicet, judicem posse desistere à tortura propter ejus periculum & fragilitatem, non autem sine sufficientibus indiciis iisque legitime probatis ad torturam procedere, vel excedere modum, prout intelligitur *l. questionis modum. ff. d. quest. quod singulariter monet Cason. d. torment. cap. 1. in fin.*

Quomodo indicia probentur exponunt DD. passim, in
 13 eo autem potissimum conveniunt. Sicuti ad condemnandum probationes luce meridiana debent esse clariores *l. ult. C. de probat.* ita quoque indicia debent esse verisimilia, non dubia, sed certa *l. milites. §. Oporter. C. d. quest. & concludentia, Ludov. Roman. conf. 167. n. 3.* hoc est, ut singula indicia saltem duorum integrorum, & omni exceptione majorum testimonio sint probata,

text. express. in l. 20. ff. d. quest. Hippol. de Mars. l. unus. §. testes. d. quest. Menoch. de arb. jud. lib. 2. cas. 270. n. 23. Juridic. Facult. Coloniensis. apud. Cothm. vol. 3. resp. 30. n. 224. & seqq. & n. 228. Confis. Criminal. art. 23. & 30. vid. infr. obs. 39. tit. 4.

(nisi

(nisi unus testis omni exceptione major deponat de actu immediatè, de quotamen, an & quomodo procedat, omnino videatur *observ. 39. hoc. tit.*) non levia, perfunctoria, quæ pluribus quis potest interpretari modis, & pro cujuslibet inaniter assumpta sapientia, ex proprio cerebro judicantur sufficienti. Probante enim variè, dubiè, obscurè & perturbatè suam intentionem, probatio nullius est ponderis, nec quicquam efficere potest,

Mascard. d. probat. vol. 1. concl. 36. n. 64. & alii ibidem citati l. nequenatales. C. d. probat.

Veluti si testis deponat (exempli gratià) per verba, fortè vel forsitan, si bene memini, puto, ni fallor, videtur: vel per dictionem, vel aut circa: vel similia, quæ videri possunt apud

Farrinac. d. testib: quest. 68. n. 25. & seqq. Benedict.

Carpz. in tract. crim: part. 3. quest. 114. n. 57. & seqq.

Quò pertinet etiam depositio de credulitate & auditu alieno,

Carpz. dist. loc. & plures ibid. citati. confit. Carol. arr. 65.

Immò in suo genere indicia debent esse tanquam luce clariora, ita ut nihil deficere videatur, quàm propriæ rei confessio,

Bald: conf. 259. n. 4. lib. 1. & conf. 78. n. 1. & conf. 364.

n. 1. lib. 3. Alex. conf. 133. num. 12. lib. 7. Ioan. de

Ami. conf. 7. n. 55. & conf. 27. n. 40. & seq. Natta

conf. 42. num. 1. Menoch. de arb: jud. lib. 2. cas. 270.

n. 23. Gandur. in tit. de quest. & torm. n. 41. Franz.

Persen. de indic. ac tort. n. 12. Craver. conf. 6. n. 12.

Mynsing: cent. 6. obs. 97. n. 4. Facult. juridic. Coloni;

in Coshm. conf. vol. 3. resp. 30. n. 227. Farrinac: in

tract. crim: tit. 4. d. indic. & tortur. quest. 37. n. 3.

seqq. Honded. vol. 1. conf. 107. n. 26.

Nam eadem est ratio de toto, quo ad totum, quæ est de parte, quo ad partem, & contrà:

Everhard: in Top. in loco à toto ad partem. n. 2. Casen:

de indic. & torm. in premisis, cap. 5. n. 2.

Et iudices orbis debent judicare secundum prudentiam, quæ cadit

E c

in

in hominem, relinquendo cætera iudicio Dei: *Cason: in tract: ne reus per indic. convin: n. 30. & 31.* Eodem modo arbitrium iudicis, quando probata sunt indicia, nec elisa, in quæstione habenda, non oportet affectare severitatem, sed juri æquitatiq[ue] esse consensaneum:

Ioan. de Ami. conf. 134. n. 2. Mars: in pr. crim: §. constante. n. 30. Menoch: de arb: jud: cas: 270. n. 5.

etiam in crimine læsæ Majestatis

Pedemon. decis: 79. n. 13. Fran: Person: dict: loc: n. 14.

- 15 Et prudenter iudex considerabit qualitatem delicti, personæ & tormentorum: sunt enim nonnulli mortalium adeo timidi, ut statim, quando intrant aulam, & ducuntur ad præsentiam iudicis, vocem vix exprimere possint, ut videantur quasi stupidi & stulti, cum tamen sint innocentes:

Boss: in tit. de indic: n. 41. Bald: in l. Prasbyteri. C. de Episc. & Cleric: Paris: de Put: in tr. de Synd. vers: viso de indicis. n. 7. Fran. Person. de ind. ac tort: nu: 81. Iul: Clar. pr. crim: §. fin. quæst: 21. vers: ceterum sola. Cothm. vol. 3. resp: 29. n. 401.

Quod & ad reorum defensam bene est notandum: de quo etiam videri potest

Cason: in tract. de indic: cap: 7. de trepidatione.

- 16 ubi de ea & pallore non faciente indicium ad torturam, & similibus. *vid. supr. tit. 2. obs: 2. in fin.*

- 17 Pro crimine atroci & capitali l. 8. ff. quæst: non autem pro levi, cujus poena non est corporis afflictiva, quisquam est torturæ subjiendus, ne modus probandi sit suo fine severior, & plus acerbitalis ac vindictæ contineat, quàm ipsius poenæ exsecutio:

Grammat. conf. 15. n. 4. & conf. 37. n. 14. in fin. cum seq. in crim. & vol. 15. nu. 11. Cravet. conf. 41. n. 9. & conf: 137. n. 11. Suarez. in commun: opin: verb: quæstio. n. 1. & seq. Hippol: de Mars: in pract: crim: §. Expedita. nu. 58. & seq. Iul: Clar. sent. & fin: quæst: 64. versic: præterea debet. Fran: Personal. de indic. & tortur. n. 11.

quod

quod alioquin esset iustitiæ juriumque omnium manifestissima
everfio, iniquissimum & absurdissimum,

Wesemb. in paratit. d. quest. ff. n. 5. Farrinac. in tract:

crim. l. l. i. tit. 5. quest. 42. d. indic. & tort. pag. 657.

Inde quoque tortura non habet locum in furto domestico, scili- 18
cet, quando liberi furantur parentibus, uxores maritis, qui tan-
quam fures non puniuntur: *Dambend. in pr. crim. cap. 90. n. 42. 43.*
Idem obtinet in familiaribus & domesticis, si bonæ probatæque
vitæ esse constiterit, secus, si contra eos mala fama probata fuerit,

Fran. Vivius decisi. 467. Doct. Martia in digest. nov. tom. 2.

tit. d. tortura. cap. fin.

ut & in furto minimo:

Gram. cons. 37. n. 16. Boss. in tit. de indic. & considerat.

ant. tort. n. 92. Constitut. Carl. Art. 157.

(quanquam in furto parvo, cujus pœna est fustigatio, aliter deci-
dat *Petr. Caball. in resolut. crim. 28.* ubi dicit, ita semper esse judica-
tum.) Nec non in casu furti *Constit. crim. art. 158. 161. 165. 166.*
168. immò etiam in furto magno, si fortè ex statuto, vel consue-
tudine pœnâ mortis non punitur. Item, ubi delicti punitio est
præscripta, de qua præscriptione *Carpz. tr. crim. part. 3. quest. 141.*
Ubi enim eadem juris ratio, ibi quoque idem jus statuendum. Sic
nec torqueri potest homicidium confessus, in probatione necessa-
riæ defensionis autem deficiens, si nulla contra eum ultionis, vel
aggressionis exstant indicia *obs. 20. n. 4. hoc tit.* Nam ordinariâ
pœnâ non punitur, sed arbitrariâ, exilio vel pœna pecuniaria.
ibid. Unde etiam generaliter concludo: quotiescunque delicti
circumstantiæ, vel personæ qualitas indubitatè requirit, ut pœna
ordinaria corporis afflictiva, in mitiorem, etiam crimine proba-
to, sit mutanda de jure, torturam non posse adhiberi. Conclu-
sio enim propter rationis generalitatem & identitatem est firmis-
sima; Et casus, quos necit paritas æquitatis, & identitas rationis, 20
non sunt, quoad juris dispositionem separandi,

l. illud ff. ad leg. Aquil. l. à Titio. ff. d. verb. oblig. Ever-

hard in top. in loco à generalitate: n. 1. 2. & in loco

à simili n. 1.

Ec 2

Pro

- 21 Pro ratione qualitatis personæ gravius vel lenius torquendus est reus, *Constit. Carol. Art. 58.* Nach Ermessung eines vernünftigen Richters / & artic. 59: pro temperamento moderatæ rationis,

22 *l. de minore. 10. §. tormenta. ff. d. quest.*

quod non debet consistere in artificio carnificis, vel opificio ejus consueto, veluti turpiter interdum se prodit ignorantia, juxta & supina oscitantia, sed in discretionem judicis, prout sunt verba expressa dict. *const. Carol. V.* Non enim par ratio est in sustinendis tormentis hominis debilis ac robusti, ægri ac sani. Et tortura levis, in homine malæ complexionis, vel habente carnes molles & delicatas, dicitur magna, *Grammat. decis. 34. n. 54. & seqq.* etiam gravissima:

Cardinal. Tusc. tom. 8. concl. 325. n. 2. & conclus. 329.

n. 31.

Exinde ad torturæ repetitionem non nova indicia & primis fortiora solum, sed & hoc requiritur, ut tortus ejus sit roboris, ut tormenta denud perferre possit, *Guid. de Suzar. tract. de indic. n. 3.* Primamque torturam, & corpore, & animo constanter toleraverit,

Farrinac. tit. de indic. & tort. quest. 38. n. 82. & alii ibid. citati.

- 23 Et in eo judex semper inclinare debet in partem mitiorem,

Hippol. de Mars. in pr. crim. §. expedita. 85. latius Peregrin. 2. conf. 2. n. 117. & seqq. Craver. conf. 287. n. 6.

& seq. Menoch. de arb. jud. cas. 271. n. 1. & seq.

ideoque in interlocutoria torturæ adverbio moderatè utendum est, *Franc. Marc. p. 1. decis. 916.* Id quod laudabiliter observant Facultates juridicæ, quando, quod reus torturâ sit afficiendus, judici consulenti dant responsum, plerumque addentes: Doch Mensch oder Christlicher weise. Vide

Zanger. de tortur. cap. 4. n. 16. pag. 833. Cothm. vol. 3.

dict. resp. 29. n. 344.

- 24 Qui contrarium faciunt, arbitrio abutuntur, & severiter in criminalibus procedentes debent privari sua jurisdictione, *Hippol. de.*

de *Marsf. d. 4. expedita n. 86.* ubi asperè invehitur in tales iudices, vocans eos iniquissimos & scelestissimos, qui à fece levati omni scientia, virtute & ratione naturali carent: Facit ibidem etiam mentionem pessimi alicujus iudicis Bononientis, & tragici exempli alicujus juvenis, qui in tortura pendens in fata concesserat, *Hering. de fidejuss. cap. 10. n. 433.* ejusmodi iudices beluæ potius, quàm homini similes meritò appellat larvatos, stupidos, bibulos, ne micam in se eruditionis habentes: Digni sanè illi essent, ut ab 25 eo Principe causis criminalibus præficerentur, de quo fertur, quòd iudices delictorum primo limine suscepti officii jussu, etiam reluctantes, in nervum conicere, & ultra unius horæ quadrantem in tormentis pendere, ut vim eorum experirentur, nec planè istorum dolozum rudes essent: Quo se redimere existimabat multorum innocentum tormenta & neces. Ex dictis plusquam manifestum est, non minùs impiam, quàm absurdam fuisse excusationem alicujus tyronis & novelli iudicis, qui sine indicis 26 aliquem furti solummodo suspectum duriter torserat, & cum ei idipsum præter alias deductas nullitates exprobraretur, respondit: Quis omnia ista in quolibet fure potest observare? Alii ejusdem farinae hoc diverbium, serularum potius & fustium, quàm verborum refutatione dignum regerere solent: *Mit Sûchse fangen bricht man keine Wildbahn.* Ac si illis integrum esset, in famam & corpus eorum, qui sunt exiguae conditionis & status, pro lubitu & libidine irruere. Id genus iudicum patibulis, parvis furibus onustis, fucatam justitiæ gloriam quærunt sibi sollicitè, & dolent, quando furca stat in viduitate, ut loquitur *Marsf.* Non possum, quin & hoc adjiciam: Veluti ipsorum iudicum humanitatis & religionis intuitu semper interest, quærere, immò 27 supplere & adjuvare quovis modo,

Carpozov. in jurispr. forens. part. 4. conf. 8. def. 8. n. 4. defensiones reorum, etiam non petentium, ad quod etiam ex officio de jure tenentur per *l. si non defendantur. ff. de pæn.* immò contra spontaneam confessionem possunt interdum recipere testes ad defensionem rei in causa criminali *Gail. lib. 1. de pac. pub.*

Ee 3.

cap. 18.

cap. 18. v. 6. & quos ipse citat, vide, & debent terminum ad defendendum dare,

vid. supr. tit. 1. obs: 4. Ang: in tr. Malef. vers. Qui judex. dictis inquisitis. in pr.

ita maximè hoc ipsis necessarium est in arduo puncto torturæ, ne homicidas quærendo homicidæ fiant: & judicando se ipsos condemnent,

Fran: Cason. in opusculo crim: tract. ne reus per indicia convinc. n. 18. pag: mibi. 62.

28 Quotquot enim de tortura, & ex ea de reatu cognituri confederunt, inter periculosissimos scopulos navigare, aut in abrupto aliquo præcipitio constituti esse videntur, ut facile animæ naufragium facere possint, *Grev. de tort. lib: 2. c. 4. pag: 303.* Quapropter cauti & circumspecti sint judices, etiamsi reus omnibus defensionibus renunciaverit, quod tamen facere nequit, ex ratione, quòd nemo membrorum suorum sit Dominus, l. 1. §. usque adeo. de injur. ne quidem juramento,

Felin: in c. si diligenti. n. 3. de for. compet. Gail: lib: 1. de pac. pub. cap. 18. num. 3.

ut ipsi, antequam deveniant ad torturam, maturè cognoscant reum carere defensionibus, secundum

Bald: in l. servum quoque. ff. de procurat. Cason in tract: ne reus per indic: convinc: n. 23. & de torment. cap. 4. in fin.

nedum ad ultimi supplicii executionem. De quo exstat quoddam exemplum, in iudice pudendum & puniendum, apud

Anna. Robert. rerum judicatarum. lib: 1. cap. 4.

ubi iudex ex delitescentiæ & tremoris prætenso indicio, indeque commissi homicidii suspitione, de corpore delicti nequaquam sollicitus, virum quandam innocentem, nullo quæstionis terrore, nullo tormentorum cruciatu, sed aut desperatione, aut facto aliquo, salutis suæ negligentem, & ultro perire volentem, laquei supplicio punivit, confessum veluti plenè convictum. Cujus innocentiam, post biennium mulieris reditus, peregrè profectæ,

fectæ, quæ occisa credebatur, docuit & manifestavit. Similia plura legere sunt *ibidem*. Denique, & hoc non est prætereundum, quod asperi & iniqui iudices, qui student esse scopuli reorum, ut olim Cassius, inde honorum sperantes gradus majores, sibi que dedecori ducentes, si quisquam captus ex eorum manibus liberetur, dum vident indicia ad torturam non sufficere, nec reos sponte confessuros, eos in squalore carceris retinent, ubi famem & frigus, quæ sunt torturæ genus non exiguum, sustinere ac deinde eorum tædio, fateri coguntur: Sed prudentes & pii iudices ab eo sibi cavent: Nam talis confessio non est spontanea. Et nullos operatur effectus validæ confessionis, *Schrad. conf. crimin: 9. n. 35. & seqq.* sed ex torturâ & ulterioris ejus metu dicitur facta: 29

Barr. in l. 1. §. Divus. ff. d. quæst. Cason. de torm. cap. 19.

Carer. in pr. crim: de confess. §. In textu ibi pag. 153.

n. 5. vide tit. preced. obs: 16. n. 9. Rol. à Vall. vol: 3.

conf: 17. n. 20. & 21.

Item, si in carcere salitæ dantur carnes, negato potu *Carer. ibid.*

OBSERVATIO II.

De necessitate communicationis judiciorum, & nullitate confessionis absque ea, vel aliter illegitimè extorta.

Rerum & Causarum criminalium iudices imperiti sæpenu-
mero Reos, suspicionibus quidem gravatos, sine tamen indi-
ciis sufficientibus, iis que ad defendendum, non communica-
tis, torturæ subiciunt, ut ex ejus cruciatu sæpe contra se confi-
tendo mentiantur, vel etiam delictum inquisitum, veritatem di-
cendo, fateantur: Si facti sunt & ratificarunt confessionem, ex ge-
nerali illo, quod in confessum nullæ aliæ partes sint iudicis, quàm
ut condemnet, & quod (sicuti in civilibus) confessus pro judicato
habeatur *l. 1. ff. de confess. in scitiæ vestigiis magis magisque insi-
stentes.*

stentes, condemnandos ac puniendos esse putant. Contra. l. r.
 §. Divus. ff. d. *quest.* quæ vult, quod confessiones reorum pro ex-
 ploratis facinoribus haberi non debeant, si nulla probatio reli-
 gionem cognoscentis instruat, propter rationes allegatas à Zam-
 ger. d. *tort. cap. 5. n. 21. 25.* Contra tales iudices monet

Fichard: caus. 9. Hipp. de Marsi: conf. 46. vol. 1. n. 13.

& conf. 52. n. 6. & conf. 45. n. 5. vol. 1.

ut inquisitus ejusve Advocatus faciat probari, legitimis indiciis
 non existentibus, quæstionem fuisse adhibitam. Sic, etiam si
 3 injustitiam & nullitatem processus non allegaverit, sed confessio-
 nem ratificaverit reus, illi tamen non nocebit, nec ex eo processu
 damnari potest:

*Zanger. d. *tortur. cap. 5. n. 31. 34. & seqq.**

Etiam si cenam Dominicam sumserit, *Cothm. vol. 3. conf. 29. n. 360.*
 Etiam si Princeps torqueri mandasset, vel reus non tortus, sed
 territus tantum esset. Sicuti enim sine indiciis nemo potest tor-
 queri, ita nec terreri, *Nevizan. in sylv. nupt. lib. 1. n. 63. 64. 65.* Cum
 idem ratione confessionis judicentur metus tormentorum, & tor-
 menta ipsa,

*Bald. in l. novissimè. n. 5. ff. quod fals. tut. gest. Menoch.
 d. arb. jud: *quest. lib. 2. cas. 269. n. 11.* Ludov. Rom.
 conf. 167. n. 5. Doct. Mart. d. *jurisdict. cas. 139.
 n. 16. 19. 18. Rol. à Val. vol. 3. conf. 17. n. 16. & seq.
 vid. infr. obs. 19. n. 8. hoc tit. Mascard. d. *probat. vol. 1.
 concl. 353. n. 14. & 17. & concl. 1102. n. 11.***

Præterea tenetur iudex de Syndicatu,

*Iul. Clar. pract. crim. lib. 5. §. fin. *quest. 94. n. 12. & 13.**

4 Probatur autem, reum absque legitimis indiciis ad torturam esse
 abreptum, eo ipso, quando ex actis contrarium non constat, ut
 etiam judici de justitia processus asserenti, tantum credatur, quan-
 tum apparet ex actis,

*text. in cap. quoniam. & ibi Dd. extr. *probat. cap. quo-
 modo sacerdos. cap. cui est illata. cap. capisti. cap. non
 solum ille. II. quest. 3. l. prolatam. & ibi Bald. C. d.**

sentent.

sentent. & interloc. omni. judic. Barr. in l. suspectus, per illum text. ff. d. procur. Gadd. cons. Marpurg. 28. n. 73. vol. 2. Reineking. in juris respons. concernente processum aliquem contra sagam nulliter institutum quest. 3. n. 636. omnino. Menoch. de presumpt. lib. 2. presumpt. 67. 68. Gail. lib. 1. obs. 134. n. 15. Franc. Herculan. & Marr. de Favo in tract. quis teneatur prob. negatio. n. 176. 177. pag. mibi. 119. & 120.

Contingit interdum, ut delictum propterea jussu iniquum & invalidum processum relinquatur digna morte impunitum, veluti de se dicit

Hipp. de Marf. allegatus à Gomezio in commentar. var. resol. tom. 3. delict. cap. 13. n. 25.

quod hoc modo liberaverit duos homines à poena mortis, ex quo consecutus sit maximum commodum & honorem. Addo ipsam 5 extortam confessionem, nullam esse, nedum ratificationem ejusdem, si indicia non sunt sufficientia, vel etiam si exstant legitima indicia, si non sunt ante torturam ad elidendum & defensionem rei, etiam non petentis, communicata: Etiam in crimine notorio *Gail lib. 2. de pac. pub. cap. 7. n. 8. 9. 10. & gravissimo.*

Innocent. c. 1. de off. deleg. Carer. in pract. crim. ab init. de appellat. in criminal. n. 57. pag. 8.

Cum sententia notorii declaratoria requiratur, & ideo reus primum sit audiendus,

Gail. diff. loc. vid. supr. obs. 4. tit. 1. serm. in fin.

Etiam in crimine veneficii. *Heig lib. 2. quest. 35.* Quæ indiciorum communicatio debet fieri plenè, cum die & Consule, cum loco & tempore, omnibusque circumstantiis aliis. *Cothman. vol. 3. resp. 29. n. 175.* Ne in aliquo, etiam vel in minimo reo tollatur, defendendi facultas. *Farinac. in pract. crim. lib. 1. tit. 5. quest. 39. n. 157.* Et facta, maximè, si reus, veluti plerumque fieri solet, vel ex animi consternatione, vel ingenii ruditate, vel rustica simplicitate ejus petitionem intermiserit, ex actis constare debet: Judicis 6 enim est, ex officio in innocentiam rei inquirere

Ff

l. fi

1. si non defendantur. 19. ff. de pen. Const. Carol. Art. 20.
 & art. 47. Rescriptum Innocen. 3. inc. qualiter. 24
 §. debet igitur de accusat. Benedict. Carpzov. in rr.
 crim. part. 3. quest. 141. n. 29. 31. 33. & seqq. Val.
 Wimb. in Parth. litig. lib. 2. cap. 13. n. 35. Zanger.
 de tort. cap. 3. n. 3. 4. 5. & 6.

7 quæ huc multum conferunt: Non autem tantum indicia oportet
 esse communicata, ubi reus est idiota, sed etiam jurisperito, quam-
 vis expressè non dicat, ex quibus causis indicia velit elidere,

Heig: part. 2. quest. 35. n. 20. Clar. in pract. crim. §. fin.
 quest. 49. n. 5. Farrinac. in pract. crim. lib. 1. tit. 5.
 de indic. & tortur. quest. 39. n. 79. p. 628.

Quod etiam non est tutum. Immo, si iudex reum interrogave-
 rit, tamen is nunquam tenetur, qualitatem defensionis exprime-
 re, tum ne ab eodem iudice, seu fisco, aut instigatoribus, eadem
 propalata defensio supprimatur, ut in casu, in quo consuluit
 Barjat. cons. 201. n. 77. lib. 2. tum etiam, quia defensionem facturo
 integrum est, prius deliberare cum Advocatis & procuratoribus,
 & diligenter perquirere testes de facto informatos. Posset enim
 alioquin respondendo proponere defensionem irrelevantem. Im-
 mo etiam tali respondentis irrelevantia non attendenda, iudex tene-
 tur indicia communicare, ad alias defensiones quærendas, sive
 reus sit rusticus, sive peritus. Rationem vide apud

Boss. in tract. crim. tit. d. indic. n. 8. Farrinac. dict. loc.

8 Ubi valde invehitur in iudices huic sententiæ Dd. contravenien-
 tes. Totius processus copia etiam depositionum testium pro in-
 formatione Curia receptorum, & non repetitorum danda est,
 etiam si tales testes reo nihil nocerent, cum ipsius inter sit nihilo-
 minus eorum depositiones videre, quia possunt aliquid in ejus
 favorem contra fiscum deposuisse. Quo casu plenè probatur.

Farrinac. dict. quest. 39. n. 154. pag. 636. vide etiam
 Paris. cons. 2. incip. Etsi esse Iudaum. n. 154. & seqq.
 lib. 4. Guil. 2. de Pac. publ. cap. 7. n. 9. ibi: istac pro-
 cedunt. Berlich: part. 2. decis. 161. n. 18. & seqq. Fran.

Ripa:

Ripa. in l. 15. apud quem. 2. C. d. edend. n. 8. vers. ampliatur etiam. Petr. Heig: lib. 2. quest: 35. incip: in causa. n. 15 & seq.

Et non satis est dedisse copiam, sed etiam necesse est, ut dentur competentes dilationes ad opponendum contra indicia, *Ripa dict. loc. Berlich. dict. loc: n. 12.* Si tamen cum delicti atrocitate concurrat moræ periculum, vel alia circumstantia, celeriores requirit processum, tum omnia acta originalia rei Advocato, loco communicationis copiarum, in iudicis, vel alterius personæ publicæ præsentia, dari possunt perlegenda, *Farrinac: dict. quest: 39. n. 115.* Hic non immerito improbo opinionem, ut singularem, ita crudelem *Ioseph. Ludovic. conclus. 38. n. 114.* ubi censet, bonum esse facere legem, ne detur copia indiciorum & optimum abrogare *l. absentem. ff. de pæn.* in qua saluberrimè est dispositum, satius esse impunitum relinqui facinus nocentis, quàm innocentem damnare: Nec attendendos esse lubricos ejus prætextus & ratiunculas, ibidem positas, de justo iudice & calamitate temporum, quivis iudicabit dexter: Eandem reprehensionem dogma illud injustum *Iosephi Ludovici* (quod postmodum incidenter legi) incurrit apud

Farrinac: pract: crim: tit. 5. lib. 1. quest. 39. n. 21. 22.

& meritò: Quia injuriam infert legibus, qui iis vult videri melior in terminis *Rot. à Vall: vol: 3. cons: 12. n. 99.* Videri etiam potest

Iul: Clar. pr. crim: 4. fin: quest: 49. n. 13. 14. Prosper:

Farin: dict: q. 39. n. 41.

Si copiam indiciorum non dederit iudex, debet puniri:

Bart: & Alex: in l. 4. §. hac autem iudicium. ff. de damno inf.

maximè, si dolosè miserit, prout in dubio præsumitur.

Bart: & Alex: d. l. Hippot: de Marf: crim: 4. nunc videndum: n. 19.

Ratio, quòd dicta confessio sit nulla, est: quia, ut post alios eleganter differit *Cason: de torm. cap. 4. & 5. ab init.* Quicquid ex tortura illegitimè & injustè adhibita sequitur, est nullum. Unde 10

Ff 2

iudex,

- 11 iudex, qui non præcedentibus indiciis reum torquet, puniri debet, licet per talem torturam reus repertus sit, commississe crimen objectum: Quod repetit, & ad id plures DD. allegat

Gomez: dict. loc. arg. l. non dubium. C. de legib. l. fin. ff. de constit. pecun.

videatur ad hæc

Mysing: 3. obser: 80. Moller: in semestr: lib. 2. cap. 25.

Etiamsi ad banchum juris, vel cum juramento esset ratificatum.

Mars: in l. questionis modum. ff. de quest. & conf: 20.

n. 63. Menoch. de arb. jud. lib. 1. quest. 84. Hier.

Gigas in Rubr: quom: & per quos probetur Crim.

Las. Majest: quest: 1. n. 31. & n. 33. Cavall:

com. opin: cont. com. 618. n. 2. Carer: in pract: crim.

de confess. n. 1.

qui ad hoc plurimos allegavit DD. Ac porro (quæ cautela loco bene sunt notanda) infert *Gomez dict. loc.* Si personæ,

- 12 quæ propter privilegium, minorem ætatem, vel senectutem questionibus subijci prohibentur, vel casibus observationis præcedentis n. 15. 16. 17. torquentur & confitentur, earum confessio, etiam ratificata, est nulla, nec confitenti præjudicans, nec ulli alii: item, si Iudex non attenta appellatione ad torturam processerit, rei confessio est inefficax & ipso jure nulla,

Catallian: Corta: in suis memorabil: verb: appellatione interposita nihil innov. Foller: in pract: crim: verb:

& si confitebuntur: 3. parte: 3. partis: n. 50. Go-

mez. rubric. de tortur. reor. n. 25. vers: 4. infero:

Marc: decis: 40. num. 12. Ang. de malef: in verb:

quod sam. publica. num. 10. vers: advertas tamen. &

ibi Angel: in addit. Farrinac: tit. de indic: & tor-

tur: quest: 38. n. 17. Lancelot. de attent: cap. 12.

lim. 1. n. 99.

- 13 ut & eorum, qui semel justè sunt torti, si iterum, non exstentibus novis fortioribus & diversi generis indiciis, torquentur:

Crayer: conf: 287. n. 7. Curt. Senior: conf: 59. n. 6.

Farrinas:

*Farrinae: in tract. crim. tit. d. indic. & tortur. 5.
 quest. 38. n. 77. & 78. pag. 611. lib. 1. Mendoch.
 de arb. jud. cas. 272. n. 5. & seq. Marsi: cons. 14.
 n. 24. Zanger: d. tortur. cap. 5. n. 13. 14. 15.
 Damhoud: in pract. crim. cap. 38. n. 5. Brun: intr.
 de indic. & tortur. part. 2. cap. 5. n. 63. Cothman.
 vol. 3. respons. 29. n. 220. & 221. Gigas dict. loc.
 n. 32. Boss: de indic. & considerat. ante tort. n. 120.
 & seq. Hipp. de Mars. §. quoniam. n. 42.*

ubi asserit, non solum confessionem, in tortura repetita factam,
 sed omnia alia, talem illicitam torturam secuta, esse nulla:
 Quod quidem non videntur negare acerrimi illi inquisitores &
 tortores,

Iacob: Spren: & Henr: Institor: in malleo malefic. n.

part. 3. quest. 22. pag. mihi 599:

Sed locutione, continuare torturam usque adeo abutuntur, ut
 sine lege & ratione, in eam perversam prorumpant Sententiam,
 qua quidem distinguunt inter iterare & continuare torturam,
 sed ubi semel inflicta est, secundo vel tertio die eam continuare,
 non iterari suo arbitratu statuunt. Quæ verborum perditio, à
 decies & ultra facta repetitione, in fraudem legum, crudeles pos-
 set excusare iudices. Nulla quoque est extorta confessio, quan-
 do est contra reum vera & legitima probatio, ex qua possit defi-
 nitivè condemnari, & per iudicem nihilominus torquetur (quod
 etiam est contra *Constit. Carl. art. 69.*) ad effectum, ne possit appel-
 lare *Hipp. d. Mars. dict. loc:* Et, si tunc negat inque ea negatione
 persistit, probationes sunt purgatæ, reusque est absolvendus, vel
 saltem in ordinariam pœnam non condemnandus: quod probavi
 intra obf. 30. hoc tit. ab init. Si autem confitetur & perseverat, con-
 fessio est nulla: Quod & locum sibi vendicat, etiam si ex inter-
 vallo confessio esset ratificata

Bald. cons. 77. n. 2. lib. 3. Alex. in l. qui aliena. §.

Celsus: n. 111. & seq. ff. de acquir. hered. Doctor

Marta de jurisdict. p. 4. cent. 2. cas. 139. n. 19. & 20.

Ff 3

vel

vel ratificata esset ad banchum juris, etiam milles:

Alex: conf. 1. lib. 3. n. 2. Mars: conf. 22. n. 8. conf. 12. n. 23. & 39. Gram: conf. 21. n. 21. & seq. & conf. 37. nu. 6. & 39. Roland: conf. 12. n. 90. & seq. lib. 3.

etiam si postea indicia supervenerint

Bart: in l. Maritus. n. 2. ff. d. quest. Hieron: Gig: dict. loc: n. 25. 30. 31. Facult: jurid. Coloniens: apud. Cothm. vol. 3. respons. 30. n. 359.

quam communem DD. opinionem, & ab ea non recedendum esse dicit

Iul. Clar: pr. crim: 4. fin. quest. 55. vers. si verò. & quest. 64. vers. dixi etiam:

ubi hortatur potestates & iudices, ut in eo admodum sint cauti & circumspecti, ne graviter in Syndicatu puniantur, adddens, hanc conclusionem locum habere, non solum in minoribus delictis, sed etiam in majoribus, exceptis & atrocissimis, *Cothman: dict: loc: n. 221.* etiam in crimine læsæ majestatis: vide quoque

Gram: conf. 21. n. 20. & seq. & dict: conf. 37. Franc:

Marc: decis: 904. p. 1. & decis: 92. p. 2.

- 16 Si reus plus, quam par est, & immoderate tortus, etiam si existant legitima indicia, est confessus, debet absolvi *Boss: de defens. reor. n. 6.* Certum enim est, torturam indiscriminatem & atrocem, ne quidem adversus confitentem, quicquam operari, multoque minus contra tertium suspicionis aliquid generare & excitare, *Ernest: Cothman: vol. 3. conf. 29. n. 344.* Et ab eo citati

Farrinac. d. indic. & tort. lib. 1. tit. 5. quest. 43. n. 193. & quest. 44. n. 29. Bursart. conf. 201. lib. 2.

Nam talis tortura immoderata & atrox impingit, tam in prohibitionem & dispositionem juris communis, quod jubet torquere pro temperamento moderatæ rationis,

l. de minore 10. parag. & tormenta. ff. d. question.

Et

Et habere animum moderatum discretionem & intellectum,

l. observandum. ff. d. offic. pref. Par. d. Put. in tr. d.

Syndic. verb. tortura. §. an fletur dicto torti. n. 12.

pag. mihi. 984.

quàm Constitutionis Criminalis Carl. & Imper. art. 58. 59. nach Ermäßigung eines vernünftigen Richters; de qua plerumq; monent JurisConsulti in suis responsis, usitatum hanc clausulam inferentes; doch Mensch und Christlicher weise. *vid. obser. prac.*

Propter rationis antè dictæ identitatem, nec testes indebitè torti quicquam probant, nec faciunt indicium,

Brun. in tr. de indic. & tortur. p. 2. quæst. 4. num. 9.

Farrinac. lib. 3. titul. 8. de opposit. contra exam. test.

quæst. 79. ab init.

ubi etiam, quando testis dicatur indebitè tortus, *per tot.* Non possum, quin huc duobus vel tribus verbis referam casum, qui mihi in praxi contigit: Fuit judici quispiam variis modis furti suspectus, ac ab Officiali aliquo denunciatus, sed non exstabant contra eum indicia ad torturam sufficientia, quæ autem pro talibus à tyrunculo iudice reputabantur, nec insuper ad elidendum & ad rei defensionem erant communicata: is cruciatu torturæ nihilominus fuit affectus, & furtum inquisitum non solum, sed præterea multa alia confessus est, & ratificavit confessionem aliquoties, nominando generum suum, ut complicem & criminis socium: Ostensis autem & deductis nullitatibus processus iniqui, & iniquæ adhibitæ torturæ, reus est planè liberatus, nec quisquam ausus fuit contra eum & nominatum generum tentare quicquam. Tanta autem vitia nullitatum & tam turpes hallucinationes facili negotio possent evitari, quamvis ejusmodi iudicibus nullum sit studium pervolvendi multa jurium volumina, si modò introspicerent & considerarent Constitutiones criminales Caroli Quinti, in specie *Art. 20. & Art. 47.* Non obstat illud dogma, à Cameralibus iudicibus, referente *Mynsing: Cent. 5. obs. 77.* aliquoties observatum, quod confessio crimi-

criminis in iudicio purget omne vitium processus, & non respecta nullitate reus possit condemnari. Nam hoc intelligitur, nec aliter intelligi potest, quam de confessione valida, & non illegitimè extorta.

Roland. à Vall. vol. 3. conf. 17. n. 23. & 24. & secundum jam dicta.

- 20 Quippe, quòd confessio invalida nullum operetur effectum. Alioquin sequeretur hoc absurdum, quod iudices prolibitu possent torquere homines indebitè & injustè, & ex asperitate tormentorum confessionem supervenientem invalidam & nullam semper reddere validam. Quod tanquam præbens materiam & occasionem delinquendi, nequaquam est tolerandum. *Roland. à Vall. dict. loc.*

- 21 Porro, quicquid etiam causæ sit, cur reus dicatur tortus injustè, invalidat confessionem & quicquid eam est secutum, ut antea ex *Gemez.* retuli, veluti, ut suprà memini, quando iudex quæstionem de reo habuit, cùm tamen aliter de delicto constiterit:

Carer. in pr. crim. De tortur. §. 6. n. 29. pag. mihi 183.
nisi ad eum finem, ut reus socios criminis, mandatores & complices nominaret *Gram. conf. 1. n. 2. & seq. in crim.* quæ tunc moderatior esse debet:

- Clar. pr. crim. parag. fin. quæst. 64. vers. veritas est: in fin.*
(in Crimine tamen notorio aliter præcipit *Constit. Carol. art. 16.*)
Vel adacta non scripsit, veritatem aliter nisi per torturam manifestam esse posse: Vel non pronunciavit ante torturam, indicia esse legitima, pleneque probata, nec elisa, ideoque reum esse torquendum: pro ut hoc ipsum jura communia

l. edictum: & ibi Bart. ff. d. quæst. Castr. in l. 1. n. 7.

C. de jurejur. propt. calum. Hipp. de Mars. pr. cr.

§. nunc. videndum n. 35. Zanger: d. tortur. cap. 4.

n. 1. 2. 3. & Constit. Carol. crim. Art. 184.

expostulant: ac præterea iudex, contrariè agens, & hanc interlocutoriam, vel dicta omittens, (quæ ad securitatem iudicis debent

debent ex actis constare) tenetur de Syndicatu, à quo cavere debet, tanquam ab igne,

Hipp. de Marf. in pr. crim. §. nunc videndum. n. 22.

& seqq. & conf. 12. n. 21. & conf. 46. n. 7. vol. 1.

Fichard. caut. 44. Iul. Clar. in pr. crim. parag. fin.

quæst. 64. vers. debet etiam Boer. decis. 163. n. 1.

Boss. in tit. de indic. & confid. ant. tort. num. 129.

Franz. Person. de indic. ac tort. n. 1.

qui & alia huc pertinentia lectu utilia continet n. 2. 3. 4. 5.
& seqq. Testes pro informatione curiæ non citato reo assumpti, 24
fortè ne is fugam arripiat, si non repetiti sunt, delato iis juramento, præsentè vel citato reo, jam in carcere detento, nihil probant, & iudicium est nullum, nullamque faciunt præsumptionem contra eum ad torturam,

Alex. conf. 180. n. 8. lib. 2. Hipp. de Marf. conf. 101.

num. 3. Iul. Clar. pr. crim. §. fin. quæst. 11. vers.

item quaro. Roland. conf. 12. num. 35. & seq. lib. 3.

Suarez. in comm. opin. verb. testium: Handed.

conf. 101. n. 5. lib. 1. Farrinac. de testib. quæst. 72.

n. 1. Postius. in tr. mandati. de manutenen. vol. 2.

decis. 167. n. 2.

Quod etiam obtinet in crimine læsæ Majestatis,

Marf. in pr. crim. §. diligenter. num. 175. Pedem.

decis. 79. n. 18. & seq.

Et ubi sola facti veritate inspecta cognoscitur:

Parif. de Put. lib. 4. conf. 2. n. 158. 166.

Nam etiam si solennitates juris civilis tolluntur, ea autem, quæ 25
de jure naturali introducta sunt, ut est citatio & defensio, nec auferri possunt, nec debent.

Pedem. dict. decis. 79. n. 13. & 19. Franz. Person.

de indic. & tort. n. 18. Vid. supr. tit. 1. observ. 10.

& tit. 2. obs. 14.

Si reus non existentibus indiciis, vel non legitimè est tortus, 26
licet millies variaverit, non potest torqueri iterum, ex eo,

Gg

quòd

quoddam sit varius : Insuper talis variatio vel mendacium non nocet, nec facit indicium,

Carer: pr. crim. de indic. indicio quinto: num. 2. pag.

mibi 107. Marsf. cons: 15. Thom. Gramm: in vo-

to 30. Purpurat. inter cons. feudal. varior.

qui plures adducit, & contrariis respondet. Quæ ad hanc observationem albo lapillo notanda.

OBSERVATIO III.

De crimine veneficii, & an confitenti se veneno necasse, sit credendum; item, an mulieri dicenti filium suum esse adulterinum?

Cautus sit Advocatus rei, in homicidio, quod dicitur factum per venenum: Si enim Accusatoris Advocatus non curavit probari, primò, venenum fuisse propinatum, secundò, qualitatem veneni, quoddam nimirum illud aptum fuerit malum & sufficiens ad occidendum, succumbit.

Cost. & Trevis. in jam dicendis locis. Alex. in cons. 203.

n. 4. & 5. lib: 2. & cons. 166. Gram: cons: 36.

n. 6. & 7. Muscatell. de cognit. & probat. delict:

de homicidio simplici. n. 26. & 27.

Reperiuntur enim quædam venena bona, quæ sunt medicamenta,

l. quoddam sape. §. veneni. ff. d. contrah: empt. l. qui venenum. ff. d. verb. Sig: Alex: cons. 203. n. 5. vol 2.

Joh: Baptista Costa d. facti scien. & ignor. inspect. 6.

n. 10. 11. Thom: Trevisan. lib: 2. decis: criminal. 50. num: 3. & 5.

Quod, ubi est neglectum, etiam cautelam exhibet Muscat. dict. 2. loc. ad annullandam confessionem accusati vel inquisiti: Nam si dicta probatio, quæ per medicos & peritos fieri debet, Alex. cons: 115. num. 3. lib: 3. Masc. de prob.

concl.

*concl. 1034. n. 7. vol. 2. Guazpin. in tract. de
reor. defens. 4. cap. 5. n. 13. & 18. lib. 1. Ben. Carpz.
in jurispr. for. part. 4. conf. 18. def. 6.*

non præcessit, etiam si esset confessus reus, se dedisse venenum,
& ex eo mortem esse secutam, talis confessio, tanquam erro-
nea, non noceret, neque ad torturam, *Cothman: vol. 1. conf. 12.
n. 22. 23. cum imple naturam veneni, & an ex eo necem attule-
rit, nesciat: vide alleg.*

*DD. & Petr. Caball. resolut. crim: 180. Boss: ris.
de delict: n. 8. Carer: in pract. crim: §. homicidium.
num. 102. Farrinac: consil. 184. n. 16. & 46. Honded.
vol. 2. conf. 38. part: 6. num. 11. 12. & seqq: Cothm:
vol. 1. conf. 12. dict: n. 22.*

Nec sufficit declaratio interempti, nec testes, qui deponunt de
signis veneni, quæ viderunt in corpore ante sepulturam, ut con-
stet de delicto: Quia hoc medicorum est & peritorum, ut &
aperire cadavera, & referre cum juramento, quæ viderint,
quas partes veneno infectas repererint, cum qualitate ve-
neni,

*Gothofr: à Bavo in Theorica criminali practica. §. ve-
nenum. 8. 9. vid: infr: obs: 48. tit. 4. Honded: dict.
loc. n. 14.*

Et licè *Bosius dict. loc.* dicat, ipsum casum confessionis esse peri-
culosum pro amico, præsertim ubi in continenti, vel paulò post
assumptionem potionis datæ decessisset: Tamen, si de Medi-
corum depositione & fide non apparet, Confessio, ad infligen-
dam pœnam ordinariam, non erit nocitura:

*Farrinac. tit. de inquis. quest. 2 in fin. vide etiam Paul.
Zach. in quest. Med: legal. lib. 2. tit. 2. quest. 1. & 4. &
quest. 6. n. 3. 9. 17. 21. & tot. quest. 7. quest. 10.
num. 11. quest. 11. n. 14. 15. 25. 26. 27. & præsertim
quest. dict. 4. n. 21.*

Ubi monet, cum quædam naturæ hominis & vitæ non insidi-
entur, nisi in certa quantitate, ut adhibiti medici & periti in
G g 2 defini-

definienda ejusmodi quantitate, an ad inferendam mortem sint sufficientia, nec ne, ante oculos omnino ponant temperamentum assumentis, ætatem, virium robur, corporis dispositionem, medicamento ipsius qualitatem & alia. Similem ferme confessionem vulnerantis, vulneris lethalityatem asserentis non mereri fidem, vide in obs. 2. n. 3. tit. 2. spr. de inquis. & accusas.

- 5 Occasione hujus observationis censeo non intempestivum meminisse, ad similitudinem dictarum confessionum, de veneni interemptione & vulneris lethalityate, etiam confessioni matris, filium non esse mariti, in filii præjudicium non esse credendum, sed in domo mariti asservatum, semper ex isto matrimonio natum præsumendum, nisi constet, maritum cum uxore aliquandiu non concubuisse, infirmitate interveniente, vel alia causa,

text: in l. filium. de his qui sunt sui vel alien. jur. verb. non tamen ferendum. Surd: vol. 1. conf. 1. n. 58. 60.

Etiam si mater sit adultera, & rem interdum habuerit cum alio.

Boer. decis: 299. Fran. Marc. quest. 513. n. 18. Menoch: d. arb: jud: quest. cas. 89.

Idque in tantum obtinet, ut nec stet juramento mulieris, asserentis se esse prægnantem ex semine alterius & non mariti: Cum matris asseveratio de conceptione sit fallax, & dies natiuitatis certa, conceptionis incerta

arg. l. 1. §. si mulier. ff. d. liber. agnoscend. Boer. dict: decis: 299. n. 1.

- 6 Unde ad ejusmodi matris assertationem, pro putativa securitate in foro conscientie, stultè renunciavit regno quidam Regis filius, matrimonium credulus, se non Regis, sed militis esse filium, curjusememinit

Menoch. d. arb: jud: quest. dict: Cas. 89. num. 28.

Hoc & similia, nec non astuta mulierum quædam exempla, memoratu non indigna, legere sunt apud

Boer. decis: 298. n. 6. 7. 8. Menoch: dict: cas. n. 27.

Cyn: Bart. Bald. ad l. filium. ff. de his, qui sunt sui vel alieni juris.

OBSERV.

OBSERVATIO IV.

In confrontatione testis & rei observanda.

Quamvis confrontatio sit odiosa & species suggestionis, *Burf. i consil. 201.* non necessaria, nec de essentia iudicii, *Iul. Clar. pr. crim. §. fin. quest. 45. n. 14.* ideoque ad eam non facile perveniendum: *Zanger: tract. de tortur. cap. 2. n. 49. & 50.* præsertim, si aliqua ratio id dissuadeat: fortè, quia confrontandus est servus cum Domino, Vassallus cum Patrono, filius cum patre, timidus cum potenti, homo vilis vel aliunde infamis, cum viro bonæ famæ, eruditionis:

Zanger: dict. loc. Tranq: Ambrosin: de Processi: in-form. lib. 9. cap. 9. n. 5.

vide etiam *Corhm. vol. 3. Resp. 29. n. 152. & n. 458.* Tamen in usu est, & sæpe expostulat necessitas, ut omitti non possit. Ne autem fiat subornatio, pro iudice est, dum fortè dicit testis, se non novisse reum de nomine vel aliter, nisi de visu: Nimirum, ut quatuor vel quinque ejusdem cum reo stature & ei similes vestibus & facie, quantum fieri potest, exhibeantur & reus inter eos ponatur: Sic tolletur subornationis metus.

OBSERVATIO V.

*Ne transactio super delicto faciat indicium ad tor-
turam.*

Pax sive transactio, cum offenso facta, indicium exhibet ad inquirendum: Utrum autem illud sit sufficiens ad torquendum, cum per eam tacita videatur facta delicti confessio? non immeritò quæritur: Distinguendi duo sunt casus: Aut inita est transactio super delicto, de quo transigere licet (quæ autem sint talia, vide in *leg. transigere. C. de transact.*) aut inita est super eo,

Gg 3

de:

de quo non licet transigere: Illo non facit transactio indicium ad torturam: Quod enim fit jure permittente, nemini obesse debet: Hoc autem casu facit indicium ad torturam, & hanc communem esse opinionem dicit

Blanc: de indic. n. 306. Villalob: in comm. opin. lit. T. num. 121. Iul: Clar: pract. crim. parag. fin. quest: 21. vers: 39.

Num autem cautela est in posteriori hoc casu ita transigendi, ne fiat indicium ad torturam? Ex *Tancredo de Corneto* allegat hunc modum *Ias. ad l. transigere. C. de trans. n. 20.* scilicet, ut reus transigens expressè protestetur: quòd faciat transactionem cum accusatore, non eo, quia crimen sit verum, vel crimen confiteatur, sed ut evitet dispendia litis: Cui tamen ipse *Iason: d. l.* non usque quaque confidit, propterea aliam meliorem esse dicit *Alb. de Rosat: ad d. l. transigere*, ut nimirum Notarius aliquis simpliciter stipuletur transactionem vel concordiam cum accusatore, nomine omnium, quorum interest vel interesse possit, talem concordiam & transactionem fieri, non specificando ipsum reum. Aliam quoque dat cautelam *Iason, ad d. l.* ut fiat concordia gratis, pet pactum gratuitum, quia paciscendo non intelligitur reus confiteri,

l. in fisci. ff. de jur. fisci. l. furri. §. pactus. ff. de his, qui not. infam.

Insuper, si Notarius vel tertius aliquis in specie pacem faceret nomine ipsius rei, non deberet ei talis pax vel transactio obesse, prout in facti contingentia judicatum est in curia Neapoli, referente

Grammat: vot. 39. circ. fin. quem citat. Clar. d. loc. vide etiam latius

Farrinac: lib. 1. tit. de inquis. 1. quest. num. 18. & seqq.

OBSER-

OBSERVATIO VI.

*Ad sciendum criminofum , fi nec per tormenta veritas
elici poteft.*

SI contra patrem & filium fimul, vel contra fratres, vel uxo-
rem ejusque maritum vel fimiles proximo sanguinis nexu,
& propenfa voluntate fibi invicem junctos indicia homicidii,
vel alterius delicti exftant, ac à neutro, etiam per tormenta,
veritas erui poteft, Consultum eft, ut simulatâ sententiâ uterque
ad mortem condemnetur: fic nocens, ubi viderit, fe supplicio
affectum iri, & nullam superesse spem liberationis, rem om-
nem manifestabit. Ita fecit, ad quandam imitationem exempli
Salomonis 1. Reg. cap. 3. Carolus Magnus. Qui, cùm aliquan-
do pater & filius homicidii accusarentur, adhibitis etiam gra-
vibus torturæ cruciatibus constare non posset, uter de duobus
delictum perpetrasset, utrumque laqueo suspendi jussit: Hoc
cognito pater, nullam sibi spem vitæ considerans, rem omnem
patefecit, atque se reum criminis detexit filiumque liberavit,
quod ex *And: de Ifern. c. 1. §. publici latrones, de pace tenend. refert*
Menoch: de arb: jud. cas. 270. num. 15. Neviz. in sylv.
nupt. lib: 8.

Quam cautelam etiam commendat

*Par: de Put. de Syndic. in verb: tortura. vers. sequitur
modo,*

ubi ponit simile exemplum de Rege Ladislao. Hanc quidem
imitari posse Principes, vel Civitatem, quæ superiorem non re-
cognoscit, ubi urgentissimis indiciis accusati gravantur, non
abnuerim. Reliqui autem judices sive magistratus tutius ab ea
abstinent, hi enim tenentur progredi secundum præscriptionem
jurium, & non ultra acta & probata. Periculosum quoque est
innocenti terrorem mortis, qui durior est morte ipsa, & ex quo
sæpe ipsa mors sequitur, incutere: Quod exemplum illud
Bosii

Bosii tit. de exam. reor. n. 4. ostendit, ubi refert in civitate Neapoli Johannem Capistranum finxisse, filio æquè ac patri caput amputandum, propterea ambos condemnavit, cum tamen filius esset innocens; Verùm abscisso capite patris, tantus timor invasit filium, ut ilico decesserit. Capistranus autem deposito officio, factus est propterea Franciscanus.

Prædictam observationem non tantum apud reos sanguineos, sed & quosvis alios usurpandam, videri potest apud *Raimund. Fichard. caus. 41.* Ubi nimirum duo homicidii accusantur, quorum uterque negat constantissimè, certò tamen constat, solos istos duos interfuisse homicidio, ita ut necesse sit, alterum eorum esse noxium: Nam fortè homicida stimulis conscientiae ac moribus adactus, ubi videt nullam vitæ spem superesse, fatebitur delictum, memor salutis æternæ, ne animam simul cum corpore perdat: Atque sic per spontaneam confessionem liberabitur alter, qui revocatâ illâ simulatâ sententiâ statim absolvendus, confessus verò executioni mandandus erit.

Iason. in l. si is qui pro empt. in fin. ff. de usucap. Hipp.

de Mars. in l. de minore. ff. de quest. Boer. decis. 166.

num. 6. & seq.

Si tamen lata ista sententia simulata persisteret, uterque in negatione, etiam usque ad locum supplicii, tunc comminò præstat utrumque dimittere: quia satius est nocentem absolvere, quàm innocentem condemnare, *l. absentem. ff. de pœn.* Possunt tamen tales rei in casu homicidii relegari, vel simili leviori pœna affici, ut evitetur scandalum, & delictum non maneat, etiam tali casu existente, prorsus impunitum

l. ita vulneratus. §. quod si quis. ff. ad leg. Aquil. Fichard. dict. caus. 41. Godelman. in tr. d. mag. &

venef. l. 3. cap. 7. n. 27. & seq.

Cautela hæc etiam potest adhiberi non inter duos tantum, sed etiam inter plures, in casu homicidii tumultuarii, *Berlich. part. 4. concl. 11, in fin. ubi alios citat.*

OBSERV.

OBSERVATIO VII.

Ne inquisitus vel accusatus torqueatur.

Diligenter ponderet Reus inquisitus circumstantias commissi delicti; & consideret numne aliquam intentionem fisci vel accusatoris, vel saltem dubiam reddere possit.

Neriz. in syl. nupt. lib. 1. n. 66. vid. Wfemb. Conf. 19.

num. 29. Barr. in l. non solum: 4. sed ut probari: ff.

de oper. nov. nuncia.

Ubi enim probare poterit alium æquè insimulatum crimen perpetrare potuisse, ac ipse, evadet torturam *Cason. de indicis ex conf. cap. 4. n. 5.* Nam indicia non concludunt, si aliter veritas se habere potest, quod approbat & exemplificat in crimine falsi *Honded. vol. 1. conf. 109. n. 14. 15. ratio est*

in observ. 1. num. 12. hoc tit. Cason. tit. Ne re. per in-

duc. aliq. convin. n. 5. & 6.

ubi refert exemplum alicujus indicii, quod à DD. indubitatum plerumque appellatur, scilicet: quidam occidit quendam, relictò ente fugit: supervenit amicus interfecti, & apprehendit ensen cruentum, sequens homicidam, captus fuit & liberatus, quia aliter veritas se habere potuit, quam etiam probavit:

Emeric: à Rosbach. in process. crim. tit. 5. cap. 2.

(qui hæc ex *Casono*, vel sub ejus nomine alius, ad novam editionem etiam *Francofurti* excusam, immò integròs *Casoni* tractatus de indicis & tormentis ad verbum usque exscripsit, & planè alienis plumis eam adornavit: Quod inspicienti & conferenti palàm fiet) *Gomez. tom. 3. resolut. cap. 12. n. 25.* Secundùm hoc examinari possunt omnia exempla fermè injustè tortorum, & ex falsis confessionibus suppliciis affectorum, quorum multa vide in *append. hujus tract.* Propterea prudentes Advocati cauta & utili hac interrogatione examinandi testis, qui aliquid, vel affirmavit, vel negavit, uti solent: Nimirum, ut ex eo quærant,

H h

num

num possibile sit, rem aliter se habere? Si respondeat, quòd sic, ejus dicto, non creditur, quia non concludit necessario, *Cap: aut: 74. ubi ponit exempla.*

Vid: Farrinac: tr. de opposit: contra exam: test. quest. 68. n. 4.

& plures ab eo allegatos. Eodem modo se defendere potest reus, si dicatur de causa, fortè emolumenti, quod ex morte occisi esset nactus, vel simili; præterea, quod eam valde extenuabit, iniquum esse propter hanc in suspicionem maleficii devocari, prober, sibi nihil magis commodi, quàm aliis, vel aliis æquè ac sibi resultaturum,

Cason: ibid: cap. 5. huc refer. Constit. Carol: Crim. art. 28.

Similiter rei Advocatus consideret, si fortè inimicitia cum occiso ei opponatur, num is alios etiam plures offenderit & inimicos habuerit. Item, ubi quis occiso est minatus & præter minantem etiam alium occisus habuerit hostem, præsertim, qui de minis notitiam acceperit,

Farrinac. d. indic. & tortur: question: 50. num. 12.

an quis fortasse ex furibundo iracundiæ æstu, vel ex alia inordinata aliqua animi intemperie, soleat spirare minas. Multi enim reperiuntur homines, etiam non mali, quibus in usu est, impotenter evomere multa minarum fulmina, ut solius linguæ suæ telo omnem injuriam vel contumeliam, vel vindicare, vel avertere velle videantur.

Exemplum huc pertinens vide in append. hujus tract:

Exempl. 13.

Contrà, illud hominum genus pessimum, quod nocere studet, & acrem in alios meditatur vindictam, tegit plerumque dissimulatque malum accuratè & callidè, quod prima occasione commoda incautis est paraturum.

Grava: in trib. reform: cap: 7. pag. 144.

Quales considerationes à judice nequaquam sunt postponendæ: Idque propter rationem ad Principium dispositionis *l. absentem. §. ff. d. pen: recurrentem* quòd nimirum satius sit, relinqui impunitum

tum facinus nocentis, quàm innocentem damnare. Huc etiam 5
 potest referri casus inventi instrumenti in loco commissi delicti,
 quo quidem ad inquirendum contra ejus dominum vel possessorem
 existit indicium *suprà tit. 2. obs. 27.* sed non torquendum, quia
 aliter veritas sese habere potest. Casu namque potest fieri frau-
 de etiam, atque callida cauti alicujus nebulonis malitiâ ut ex
 vestibus, armis, instrumentis, aut alia quavis suppellectile inno-
 centissimi cujusdam hominis derelictum quicquam, aut proje-
 ctum, in loco flagitii commissi reperiatur. Quàm facilè est frau-
 de & malitia alterius innoxium hominem in hæc pericula posse
 protrudi surreptis ei per alterum rebus, & in loco delicti datâ
 operâ relictis scelerati homines, præsertim, qui sceleris artes
 longo usu egregiè addidicerunt, tegendis suis sceleribus indu-
 striè admodum invigilantes, quos non modos fraudesque effin-
 gunt, ut in alios innocentes & inscios, proprii sceleris suspicio-
 nem & culpam devolvant?

Joan. Grev. in trib. reformat. cap. 6. pag. mihi. 127.

& seqq.

Ubi luctuosa & tragica refert exempla. Et reperiuntur quæ-
 dam in appendice hujus tractatus. Propter rationem eandem
 non est tutum, ad solam convenientiam vestigiorum quæstiones
 decernere. Unum vestigium plurimorum pedibus commensu-
 ratum, apprimè sæpe convenit. Et quis dubitat exercitatos la-
 trones, fures & alios bipedum nequissimos inversis, vel alterius
 vestigiis impressis, investigatores suos posse fallere & eludere?
 Hac quoque observatione quis sibi bene conscius uti poterit, ut
 nimirum se sistat sponte: sic tanta erit innocentie præsumptio, 6
 ut diluat omnia indicia ad torturam suffectura: quod vide proba-
 tum in *obs. 4. suprà tit. de capt. & carc.*

OBSERVATIO VIII.

Ne quis torqueatur propter fugam.

Fugam rei indicium facere ad torturam, nisi ea ex justa, & 1
 probabili causa excusari poterit, notum est. Quod latè &
 Hh 2 pluri-

pluribus exemplis declarat *Farinac. in pr. crim. d. indic. & tunc lib. 1. tit. 5. quest. 48. Coler. conf. 7. n. 28.* qualis etiam causa est, si fugiens asserat, se post querelam & inquisitionem formatam au-
fugisse

*vid. Iul. Clar. lib. 5. pract. crim. 4. fin. quest. 21.
n. 22. 23.*

- 2 Quilibet enim rationabiliter sciens, se esse accusatum, immò suspicans informationes esse assumptas, & se inquisitum vel accusatum iri, licet sit innocens, quærit fugam propter metum carceris, in quem quadrat Saxonicum illud: *Buhten dem Stafen is guldigent*; & tunc fuga rectè dici non potest animi indicium sive conscientie signum,

*Fulv. Pacian. conf. 119. n. 52. & seq. Decius conf. 234.
vers: nec obstat fuga. col. 1. Mars. in 4. diligenter.
n. 22. vers. quæro modò. in pr. crim. Blanc. in l. fin.
n. 281. vers. hac conclusio restringitur. ff. d. quest.
Farinac. dict. loc.*

Nemo enim tenetur se periculo exponere,

*text. in c. 3. de cleric. non resid. & in c. cum persona de
privileg. in 6. gl. ibid: in verb. securo. l. sed sciendum.
ff. ad senat. conf. Trebell. Gail. lib. 2. obs. 109.
n. 8. 9.*

neque ex carcere vel pede ligato (quod ajunt) innocentiam suam probare,

*Hippol. de Mars. ad Rubric. C. de probat. n. 279. Dd.
in l. admonendi. ff. de jurejurand. Gail. dict. loc.*

- 3 Quidam in crimine homicidii hoc suggerunt reis, ut dicant, se aufugisse, ne ab occisi consanguineis offendantur: Sed hanc excusationem cautus iudex non admittit: Sic enim nunquam, indicium faceret fuga, cum quilibet hoc ipsum nullo negotio prætereundum posset: Si autem ante fugam accusato vel inquisito
4 consanguineos minatos fuisse, (id quod astuti delinquentes, antequam fugiant & capti sint, facile quæunt efficere) probatur,
nunc rectè potest dici ob præcedentes minas aufugisse, ac proinde
de à

de à tortura liberari. Hoc quoque cautus rei Advocatus considerabit, an iudex suo clientulo minatus sit, & solitus de facto procedere: tunc enim ob sævitiam minantis, & illatum metum, fuga etiam ex carcere, non facit indicium, maxime (quod majoris cautelæ ergo notetur) quando fugiens accessit ad superiorem: Ac propterea ad pœnam non tenetur.

Carer in pract. crim. de indic. indicio 3. n. 38. pag. mihi 104.

Et hoc minus, quando recurrit siue iter facit ad superiorem, cum protestatione, quod per huiusmodi protectionem non intendat fugere, sed causam pro consequendo suo jure superiori exponere

Par. d. Pus. in tract. Syndicat. cap. cum iudex. Gorhofr.

à Bavo. in theorica criminali practica: §. fuga carceribus effractis. n. 58. pag. 159.

Quia in tali casu itineris arreptio habet vim appellationis,

Farrinac in pract. crim: d. indic. & tortur. lib. 1. tit. 5.

quest 48. n. 57.

Si indicium fugæ unquam fuit lubricum & exiguæ fidei, sanè illud hac nostra rerum criminalium & processuum tempestate vel maximè tale, nedum fermè nullius esse quis non asseruerit? Plurimi enim procul dubio innocentes in eam trahuntur, quando nimirum iudicum inscitiam & sævitiam, præsertim circa funestam juxta ac sæpe iniquissimam in insontibus exercitatam torturæ praxin, quæ proh dolor, si aliter fieri non potest, stylo curiæ, consuetudine siue iudicii observantiâ excusatur, testium perfidiam, tribunalia corrupta, carceris incommoda, quibus plerumque justæ & debitæ defensionis via præcluditur, anxie & caute secum expendunt. Hi sanè excusandi, quod non tam conscientie stimulo compulsi, quàm exemplis eorum territi, quibus malè cessit nimis securæ conscientie suæ confidentia, fugâ sibi consuluerint.

Grevius in tract. de tortur. lib. 1. cap. 6. pag. 17. vido

que scripsi suprâ tit. de capt. & carcer. obs. 16.

Quis est salutis propriæ ita securus & negligens, aut tam temerarius innocentie suæ assertor, cui carceris horror non pallorem,

H h 3

non

non moestitiam excutiat? *Idem ibid. pag. 171.* Huc referre lubet, verba Lutheri tom. 7. *Ienensi fol. 361.* Man findet etliche Leute / so weicher vnd blöder Natur / daß sie nicht können verschlossen oder gefangen seyn / sterben oder vergehen in einer Ohnmacht / sonderlich wo der Sathan mitzuschlägt / vnd tritt den Zaun (wie er pflegt) daer am niedrigsten ist / wie man dann wol die Leute im Kercker todt gefunden hat.

Non tamen eo inficias, malè sibi conscios quàm plurimum, ubi poterunt, fugam capeßere, testatur enim hoc experientia. Sed cum in animo fugientis relinquatur, cur aufugerit, ut iudici, nisi quantum ex aliis indiciis vel delicti probationibus conijcere licet, constare non possit, num conscientiae stimulo, an verò justo antè dictorum metu sese in pedes conjecerit. In hoc dubio ex fuga indicium exstruere posse judicem, negare non dubitaverim: Idque ex hac ratione: Nam indicia in genere non concludunt, si aliter veritas se habere potest,

Casonus in tr. nereus per indicia aliq. convinc. n. 5. & 6.

Gomez. tom. 3. resolut. cap. 12. n. 25. Capoll. cant.

74. vide observ. 8. n. 1. hoc tit. ubi exemplum de aliquo indicio, quod alioquin appellatur indubitatum.

Vel intentio fisci sive accusatoris aliquanlter dubia reddi potest: *Nerizan. in silv. nupt. lib. 1. n. 66.* Ratio est tristes & luctuosi huius remedii mille fallaciarum figuris prostitutio. Unde in specie, si fuga vel absentia aliquo modo potest colerari, scilicet mercantia, explendo voto, metu carceris, saevitia iudicis, minis partis laesae, vel simili, & hoc probari, indicium, si quod fuga induxit, purgatur,

Baldi in l. bona fidei. C. de iurejurand. Brun. in tract. de indic. & tort. part. 1. quest. 3. n. 6. vers. aut. non fugit.

Menoch. de praesumpt. quest. 89. lib. 1. n. 38. Ludovic. de Peguera decis. 17. n. 35.

Quod etiam convenit cum Constit. criminal. Carolina artic. 25. So jemand einer Missethat halber flichtig würde. Alioquin stabitur juramento, quia praesumptio taliter inducta tollitur per juramentum ipsius fugientis.

Cyn.

Un. in l. fin. C. de requir. reis. Hippol. de Mars. in pract. crim. §. diligenter. n. 43. Matheslan. in sigul. 145. in fin. Carer. in pract. crim. de indic. versic. Tertium. n. 6. & 12. pag: 101. Peguera dist: decis: 17. n. 36. Boer. decis: 215. n. 26.

Quando itaque indicium fugæ ita est elisum sive purgatum, cui-
libet palam & iurium rationibus conveniens est, ei nihil, neque
tantilli remanere effectus, ut aliis indicis in quoquam possit ad-
miniculari.

OBSERVATIO IX.

Ad evitandum errorem per sortilegia torquendi.

Assumunt sibi quidam iudices (quod tamen nostro tempore
usurpatum haud memini) per sortilegia & divinationes,
sicuti Chaldæi soliti fuerunt, reos ad torturam trahere: id-
que fortè ex consilio Baldi, qui dicit, licere maleficio tollere
per incantationes dæmonum, dummodo animus non recedat à
Deo: Sed quia hæc consuetudo est irrationabilis, & ex errore or-
tum traxit, præterea contra Dei præceptum & omnia jura, ac in
specie contra

*Constit. Carol. art. 21. vide etiam ibi Matt. Steph. in
comment.*

ideoque Christiani iudices ab hoc modo sese abstineant: Cum
inquirens per hæc & similia, quamvis reus reperiatur culpabilis,
possit puniri, & actus sit nullus: Nec puto approbandam opinio-
nem Hipp. de Mars. pr. crim. §. Diligenter. nu. 181. statuentis ad in-
quirendum ejusmodi incantationem sufficere, & ubi magnum
ex delicto imminet scandalum. Quod enim in & per se malum,
immo punibile est, id nulla consideratione bonum reddi potest:
Et cum Diabolus sit auctor mentiendi, & fallendi, & calumniator,
ex ejus incantatione, non nisi mera ludibria & elusiones, quibus
apud credulos innocentibus creat pericula, nasci possunt: Nec
sunt

sunt facienda mala, ut inde eveniant bona: in terminis Heig. lib. 2. quæst. 39. n. 73. & seqq. Nec Hippol. in se approbare debet, quod alibi in reis improbat. Veluti in §. nunc. videndum. n. 52. vide quæ scripsi in

observ. 15. hoc tit. vide obs. 17. supr. d. inquisit. & accusat. tit. 2.

OBSERVATIO X.

Pro iudice in tormentis interrogante, & ne examen committat indoctis.

- 1 **I**ndoctis scribis & aliis imperitis examen torture committi, vidi quàm sapissime: Quæ corruptela inde procul dubio irripit: quòd ejusmodi examinatorum officia in causis capitalibus hodie non habeantur, (sed non nisi crasso errore) usque aded hor-
- 2 norabilia. Verùm, quia in hisce causis rard aut nihil negotii est de bonis fortunæ, sed agitur de famâ & sanguine hominis, iudices itaque humanitatis intuitu & religionis, in iis, quàm in civilibus
- 3 procedant longè cautiùs, & si ipsi interrogationes facere non vacant, committant illud viris doctis & circumspèctis, secundùm
- 4 *Constit. Carolin. art. 72.* Cùm hæc res sit magni momenti, ne innocentibus ex hallucinatione & implicatione imperitorum, nec non propria simplicitate, famæ vitæque creetur periculum: Idiotæ enim præter alios periculosos errores, circa interrogationes faciendas vix abstinere cavent à suggestionibus, contra
- 5 *Constit. Carol. Artic. 56.* Keinem Gefangenen die Umstände der Missethat vorzusagen/ sondern ihn die ganz von sich selbst sagen lassen: Quomodo autem illæ fiant, & ab iis caveri possit ac debeat, docet.

l. 1. §. qui questionem. 21. Corhm. vol. 3. resp. 29. n. 327.

Clar. Pract. crim. lib. 5. §. fin. quæst. 45. num. 11 &

Casorus de Torment. cap. 15. Gomez. variar. resolut. tom. 3. cap. 11. n. 37.

Qui omnino legantur. Ubi, quòd iudex specialibus interrogationi-

tionibus non debeat reum involvere, vel ad confitendum inducere, neque de certo aliquo individuo, sed generaliter interrogare: Alioquin non interrogatio est, sed suggestio, iudex perdit animam, & processus est ipso jure nullus,

Farrinac: conf. crim: § 3. n. 3. & ibid. in addit. tit. 6. l. 1.

De idiotis & imperitis iudicibus conqueritur

Ioan. Bonifac. in tract. de furt. §. fraudulosa. n. 19. dicens:

Sunt tamen quidam imperiti latrunculares, qui peritiæ laudem non exspectantes, ex propria immanitate & crudelitate gloriam affectant, & exsultant, quando sophisticis argumentis, vel aliis decipulis possunt reos circumvenire, credentes, eorum officium in castigandis reis, ac subditis exterminandis, non in corrigendis, & innocentibus absolvendis consistere, crudelissimo Nerone ipso crudeliores. Sed pro reo notandum est, confessionem per suggestionem, promissionem vel similiter extortam, non nocere, nec sibi, nec aliis, etiamsi ratificata sit. 6

Bart. & Marf. in l. 1. §. qui. quest. ff. d. quest. Thom:

Gram: in voto 34. Cayer. in pr. crim: tit. de confes: §.

in textum. num. 16. pag: 154. & n. 19.

OBSERVATIO XI.

Pro Actuaria, ne scribat sponte Reum confessum, propter periculum falsitatis.

IN Actuariis litium criminalium, & Notariis requiritur bonitas & veritas: Prior, ne corrumpantur, posterior, ut veritatem delictorum indagent. At, bone Deus, quàm pauci hujus farinae reperiuntur? Mutant enim veritatem accidentium, credunt ministris, & à scopo justitiæ declinant: prout exclamando conqueritur

Valent. Winst. in Parth. litig: lib: 1. cap. 14.

Solent etiam in eo, quod magni est præjudicii, errare Actuarii
 ii vel

2 vel Notarii, scilicet quando extra actum torquendi Rei confitentur, scribunt, sponte confessos esse, non observantes, an etiam aliquo terrore aut minis adacti, vel promissione impunitatis inducti sint: Si enim horum quicquam intervenerit, confessio æquè
3 minùs præjudicat atque ea, quæ facta est in tormentis. *Cason. de Term. cap. 18. num. 3. & 4.* Nam, utrum sponte, an verò ex metu confessus sit, in animo delinquentis remanet, qui est quid latens in corde, & res invisibilis nulloque corporis sensu perceptibilis, sed soli Deo cognita.

gl. in l. 2. ff. d. interrog. action. Hipp. d. Marsi: conf. 96.

n. 7. Rot. à Vall. vol. 3. conf. 111. n. 12.

neque Notarius, an quisquam sponte, an coactè confiteatur? semper
4 conijcere potest, nec debet, sed tantùm scribere, Reus est confessus cum adiectione loci, temporis, verborum, quibus confessio & interrogatio facta est, & si præterea quædam appareant, aliarumque circumstantiarum: Tunc discreti judicis est, ex ejus
5 modi circumstantiis cognoscere, an reus sit sponte vel ex metu confessus: Et assertioni Notarii, non creditur. Id, quod pro cautela notetur, ad evitandum periculum falsitatis: Nemo enim
6 præsumitur ita demens & fatuus, ut confiteatur crimen sponte, propter quod imponitur pœna mortis, aut membri mutilationis, & præsumptio est pro reo in tali casu, ut contrarium dicere vel scribere sit quædam falsitatis imago,

Hippol. de Marsi: in pr. crim: §. expedita. n. 24.

immò talis scriptura sit falsa: vide tamen, quomodo hoc ex Baldo & aliis declaret

Brunus de indic. & tort. p. 2. quest. 6. n. 24. & seqq.

Nec verbum sponte in instrumento positum purgat vitium metus vel violentiæ: quod obtinet etiam in civilibus, cum ex stylo tabellionum communi adscribatur, *Menoch. de*

recup. poss: remed. 1. n. 291.

OBSERV.

OBSERVATIO XII.

*De fraudibus Carnificum circa indicia & torturam, iisq;
advertendis & vitandis.*

Non nemo quorundam lictorum & carnificum nebulonum, ¹
sibi dedecus esse, si non tormentis confessionem erueret, &
quemvis ipsorum manibus expositum etiam robustissimum
frangere possint, delirantium, diabolicam versutiam detexit:
Qui intereat temporis, dum stupidum, simpliciosem & semiani-
mem reum, jussu inquisitorum, ligant & torturæ applicant, ad
hoc, vel illo modo confitendum, & hos vel illos complices edi-
cendos, instruere solent; suadentes, ne cum suo periculo & do-
lore cruciatus tergiversetur, eosque nominare differat, de quibus
præterea satis constet, & nihilominus non esse evasuros, qui et-
iam de ipso delictum falsi sint, & ut consilii hoc capiat, sese mi-
tiùs torturos: Commissarii ad inquirendum, iisque adjunctus ²
Notarius interim confabulantur, vel rem susque deque habent,
non advertentes ejusmodi lictorum nequitiam: Postea, quan-
do miser ille incipit in torturam elevari, tormentorum dolori
cedit, & habet, quod de sese & de aliis sæpe innocentibus cum
suggestis circumstantiis efferat. Quæ cum ad protocollum ap-
primè notantur, socordes & decepti inquisitores ambabus mani- ³
bus severitatem comprehensam tenere putant. Et ita in inqui-
sitione & examinatione veneficarum, quæ propter sexus fragili-
tatem tormentis superantur faciliùs, aliquando contigisse qui-
dam asserunt. Annon etiam fieri potest, immò quid facilius est,
quàm quòd famosi extorquendi artifices, carnifices hoc nomine
multum commendati, dum miserum ligant, exuunt, & adequu-
leum præparant & aptant, membranam sive chartulam quan-
dam, quam taciturnitatis fortilegam solent vocare, manuum non
accuratè observatarum celeritate, ejus brachiis, vel aliis corpo-
ris partibus, etiam occultis supponant, & postea propius accer-

fitis astantibus, se eam ibi invenire mentiendo, imponant, in hunc finem, ut ulterius, vel exquisitiùs & acerbius torquendi nanfiscantur licentiam.

Ubi locorum stigmata in corporibus captivorum, criminis magiæ inquisitorum, per lictores diligenter, non minùs, quàm petulanter quæsitæ & repertæ, pro indiciis ad torturam venditantur, si nimirum sensu & sanguine vacant, ita ut si acum vel stilum profundius immittendo, neque dolor, neque sanguis cieatur, egregiè judici & ad torquendum deputatis Commissariis potest imponi. Namque in corpore humano naturalis aliqua nota, vel in utero materno (quod fit sæpissime) macula quædam recepta & cum homine nata, vel cicatrix, vel locus alia de causa sensus expers esse potest, veluti caro spongiosa. Quando itaque carnifices misero, in tormentis pendente, in locum, quem dicunt suspectum, acum vel stylum immittunt, naturali modo contingere potest, ut torturæ horrore sanguis illam, etiam nonnullas alias corporis partes deferat, aut stupore non fluat. Nonne etiam torturæ exquisitus dolor efficit, ut acus punctio vel alius dolor minor & levis non sentiat? Nonne potest fieri, ut lictor five carnifex in aliquo loco mortificet carnem captivi, aut eam

4 leviter tantùm compungat vel simulet compungere. Quid obstat, quò minùs lictor utatur stylis dolosis, magicis & incantatis, vel ita fabricatis, ut, cum libet, intrent & vulnerent, cum non libet, introire tantùm videantur, in se ipsos reducti? Quales sunt cultelli jocularum. Sagaces oculi accuratè & distinctim manus carnificum observantes talia, & fortè similia deprehendent. Nonne lictores ipsi sæpe magi incantatoria arte sanguinem sistere sciunt, & carnis stuporem inducere. Hæc, nec non exempla quædam, recensentur

Ab autore anonymo, in cautione criminali dub. 43. pag:

mibi. 297. 298. vide eund. dub. 11. pag: 49.

Cùm autem per hæc plusquam diabolicas lictorum technas, graviterque puniendas, non solùm innocentibus, verùm etiam judicem & inquisitorum æternæ saluti præsentissimum creetur peri-

periculum, huc adscribere cautelam libuit: ut nimirum inquisi-
tores, quando necessitate, sufficientibus legitimeque probatis in-
diciis ita expostulantibus, ad quaestionem procedunt, vel etiam
antè, quodcumque, nunquam permittant liatores seu carnifi- 6
ces cum reis solos esse & colloqui, vel quid dicatur & agatur, be-
nè attendant, ac propterea rejectis confabulationibus semper li-
gationi & toti actui propius astent, confessionem illis remotis ad
protocollum fideliter excipiant, ac illud ipsum ita conservent, 7
ut præcipit *Const. Carl. art. 189.* ne etiam commentariensis sive
custos carceris, vel quisquam alius quicquam de facta confes-
sione resciscat: sic tolletur omnis suggestionis metus, à qua etiam
ipsi iudices & commissarii ad inquirendum, ut sanctas semper
abstineant manus, humanum juxta ac religiosum est.

Sunt quidam latrunculatores tam crudeles juxta, ac blitei,
ut, si reum aliquem corpore robusto sunt nacti, vel ex alia ratio-
ne confessionem difficulter extortum iri autumant, torturam non
suis, quos habent in loco, carnificibus, sed aliis aliunde accerfitis,
& de artificio torquendi, & confessionem exprimendi multum
commendatis, confidunt. Qui dum aggrediuntur opus, inter
alia reum, biduum vel triduum ad equuleum aliquot jusculis
ita præparare possedicuntur, ut in primo limine elevationis quæ-
cumque confiteatur. Sed caveat sibi iudex & ab hoc genere 8
excedendi. Nam, quis dubitaverit, tam famulos extorquendi
artifices incantationibus & præstigiis hac in parte quoque uti?
Quæ tam indurantes, quàm emollientes, æquè jusculis atque pla-
centis inesse, ac animi caliginem & mentis ecclipsin, ex Medico-
rum judicio, inducere queunt:

*Alex. Bened. lib. 1. pract. cap. 28. Paul. Zachias, in
quest. medicoleg. lib. 2. tit. 1. quest. 3. n. 34. 35.*

Insuper, si rei torquendi cerebrum & corpus ex quocunque cibo
vel potu, eodem die ante torturam sumpto, turbatur, prout videre
est *infr. obs. 24. hoc ritu.* præparatis & venenatis ejusmodi juscu-
lis, etiam citra incantationes, turbabitur vel maximè. Sunt
quædam venena, quæ cibo potuve mixta & comesta, mentis oc-

casum afferunt, veluti cerebra nonnullorum animalium, cati, felis, vespertilionis, leonis, urfi & aliorum, ut & liquores vel cibi, à fulmine tacti: *Paul. Zach. Alex. Bened. dist. locis.* Quid sceleratis mortalium est facilius, quàm istiusmodi venenis miscere cibum, vecordem eludere judicem & miserum reum, præsertim aliquot diebus pro lubitu inescatum, in exitium præcipitem agere? Ne dicam, quòd ad totum corpus usque adeò debilitandum, etiam dari possint tales cibi, ut reus, cujuscunque etiam sit roboris & animi, dolori cedat facillimè. Non igitur mirum, quicquid velit tortor, reus vel infatuatus, vel immensisimo cruciatui cedens effetur. Sed hoc mediò & similibus extorta confessio est nulla, secundum tradita

obs. 2. obs. 10. obs. 15. obs. 40. hoc tit.

Curet itaque judex diligenter, ut in casu criminis atrocis, cibus per fidos semper porrigatur ministros, ne talibus nequitia castibus & dæmonis ludibrio implicetur, innocens trucidetur, & sacrosancta justitia libidine & fraude carnificum, quam turpissimè contaminetur, vel planè subvertatur.

OBSERVATO XIII.

Ne probationi per aquam frigidam credatur, & si quæpiam ex ea, sine aliis sufficientibus indiciis, adhibitis tormentis, expressa est, ut talis confessio annulletur.

MOs quædam Germaniæ loca invasit hic pessimus, ut probent veneficas sive magas per aquam frigidam, hoc modo: Carnifex eas, manibus pedibusque in crucem ligatas, in proximum fluvium vel stagnum projicit, si merguntur, opinione plebis & imperitorum judicum sunt innocentes, si natant, veneficæ sunt: Esse autem hunc modum probandi & similes, quorum meminit

Mascard. d. probat. vol. 1. quest. 4. n. 7. 8. 9.

prohibitas tentationes Dei Omnipotentis, & meras vafri diaboli

boli elusiones, à quibus sibi vel maximè cavere oportebat, omnes Christianos magistratus, passim alii inculcarunt, imprimis etiam Heig. *part. 2. quest. 39.* (ubi formulam antiquam, in actu projectionis in aquam usitatum mirabilem apposuit, *sub. n. 42. 43.*) nec mei est instituti id operose repetere, & huc conscribere. Unum hoc, exempli loco, quod ipse anno proximè præterlapso, hisce meis oculis conspexi, lubens adjicio: Cum aliquot suspectæ in aquam ejicerentur, & omnes supra eam fluitabant, aliquis spectatorum ab ejusmodi crimine habitus immunis, precio accepto à nonnullis personis illustribus, quæ etiam huic scenæ intererant, eodem ligatus modo, in eandem aquam projiciebatur: Natabat perinde hic, ac illæ, ut etiam juvante carnifice non posset submergi: Postea extractus & dimissus est, & omnes astantes fallibilitatem istius indicii admirati sunt. Quid itaque, si judices imperiti & superstitiosi nihilominus huic probationi confidant, non quidem ad definitivè condemnandum, sed saltem ad quæstionem habendam: vel ut quidam, qui humaniores & subtiliores audire cupiunt, ut hoc cum aliis indiciiis non sufficientibus jungatur, ad effectum torquendi, & eò facilius confessionem eruendi? Utrumque est improbum: ut etiam nullius adminiculi legitimi vim & effectum sortiatur Heig. *dict. quest. 39. n. 123. & seqq.* Cum enim torturæ fundamentum supra elusione diaboli, vel totum vel ex parte ponatur, exinde nil nisi diabolicæ deceptiones, cum irreparabili innocentum injuria, nasci possunt: Ac porro talis tortura propter defectum legitimorum & sufficientium indiciorum injusta, & si quæ secuta confessio, etiam ratificata, nulla est: per ea, quæ tradidi, & huc repeti possunt ex *observatione secunda, hoc rit.* Ethæc ad invalidandam ejusmodi confessionem sunt notanda: Judex quoque utens tali exploratione per aquam frigidam, injuriarum conveniri potest, juxta

l. 32. ff. d. injur. & famos. libell. Godelm. d. mag. & venefic. lib. 3. cap. 5. n. 30. Gilhaus. in arb. crim. cap. 2. tit. 34. n. 158.

Eadem est impietatis & absurditatis ratio probationis per duel-
lum,

lum, quam tamen tuetur in crimine læsæ Majestatis *Gigas in tract. de crim. læs. Maj. quest. 7. lib. 2. & alii ex antiquioribus plures, quos tamen bonis rationibus refellit Bocer. in tr. de bell. & duell. lib. 2. cap. 2.*

OBSERVATIO XIV.

Contra insignem errorem, lacrymas coram judice vel tormentis retinendi, signum esse veneficarum, & indicium ad torturam, nec non maculas sive stigmata in corporibus inquisitarum inventa.

I Mulierem esse veneficam, quando lacrymas coram judice vel tormentis stando effundere non potest, indicium quidam statuunt certissimum. Ex quibus sunt *Paul. Chirland. tract. d. fortileg. quest. 9. num. 3. us. & ego alias habui in factis, & seq. Iohann. Bodin. tract. de demon lib. 4. cap. 1. post med. vers. exploratum autem illud est, & cap. 4. post med. vers. alia quoque præsumptio est. Iacob. Spreng. & Henr. Institor, in malleo malefic. part. 3. quest. 15.*

Etiam si conjurationibus compellatur Spreng. & Institor. dict. loc.

2 Quarum conjurationum mirabilem juxta, ac superstitiosum & fortilegum practicandi modum & formulam, vide apud *Eosdem dict. loc.* Judex nimirum, vel præbyter super caput delati, delatæve manum ponit & hæc profert verba: Conjuro te per amarissimas lacrymas à nostro salvatore Domino Jesu Christo in cruce, pro salute mundi effusas, ac per ardentissimas lacrymas ipsius gloriosissimæ virginis Mariæ, matris ejus super vulnere ipsius, horâ vespertinâ sparsas, & per omnes lacrymas, quas hic in mundo omnes sancti & electi Dei effuderunt, & à quorum oculis jam omnem lacrymam absterfit, ut in quantum sis innoxia, lacrymas effundas, si nocens, nullo modo: In nomine Patris, Filii, & Spiritus sancti, Amen.

Verum

Verum enim verò alii contrarium rectè statuunt, cum
lacrymas fundere videatur res indifferens, & possit adesse vel ab-
esse nocentibus & innocentibus, itaque nequaquam pro indicio
legitimo ad torturam haberi debet : Quia necessario non con-
cludit.

Schmid; vol: 2. conf. Argentoratensi 53. num. 40. & 41.

Debent autem indicia esse urgentia ad concludendum, & certa

l. fin. & ibid. Dd. omnes. ff. d. quasi. supra observ. 1.

num. 12. hoc tit.

Et non probat hoc esse, quod ab hac contingit abesse.

l. neque notatus C. d. probat. Schmid; dict. loc.

Immo in magnis & insolitis animi perturbationibus
plerumque accidere solet, ut lacrymæ stupore quodam retentæ,
non emittantur, cum tamen in mediocribus miseriis eæ vix com-
primi queant. Quod Phædræ apud Senecam accidit, ubi ita
conqueritur : Curæ leves loquuntur, ingentes stupent. Nota-
bile est etiam illud Exemplum Ægyptiorum Regis, cum liberis
& familiaribus suis à Cambyse capti, qui ad unius amici seniculi
calamitatem lacrymas largiter effudit, ad liberorum autem omni-
no nullas : Et Cambyse, causam hujus rei sciscitanti, respondit :
Domestica mala majora sunt, quàm ut lacrymas recipiant. Quod
exemplum adducit

Arist: lib: 2. rethor: cap: 3. & ex eo, ut & quadam

alia Camerar: in operis successiv. lib. 1. cap. 29.

Consideret nunc Christianum pectus animum miseri delati dela-
tæ in tristibus carcerum claustris detentorum, & omnium
amicorum affatu, solatio & auxilio destitutorum, quando ad
horrendum tormentorum apparatus trahuntur, eorum carni-
ficinæ præparationem, & lætabundos, gestientesque lictores
oculis suis intuentur, nec non severi & rigorosi (nedum sæpe
extremæ crudelitatis) judicis acerbam compellationem, insu-
perque ejus tam dictum inauditum & fortilegum conjurandi mo-
dum & formulam stupendam, ut & cum judicis, tum etiam ipso-
rum carnificum voces minabundas, truculenta verborum fulmi-

Kk

na, &

na, & acerbos risus audiunt, præsertim quando vestibus exutuntur & duris crudelibusque manibus ligantur, an aliter fieri possit. quàm ut perturbati & consternati sint vel maximè, & eos obstupefaciat pudor metusque, ut neque cogitata proloqui queant.

5 Non itaque possum, quin opinionem istam, quâ sentitur, retentionem lacrymarum coram iudice vel tormentis, certum esse signum veneficarum vel legitimum indicium ad torturam, summopere demirandam, tanquam iniquissimam detestandam & ex judiciis planè explodendam esse censeam; Cùm ipsa natura & naturalis ratio eam refellat, insuper etiam ipsisimi ejus defensores inficias ire non possint, quòd, cessante tali consternatione & perturbatione animi, mulieres delatæ lacrymas emitte-
tere queant

Spreng: & Insit: in mall: malefic: pars: 3. dict: quest: 15.

Ubi scribunt expressè: possibile tamen est, ut possit, in absentia iudicis & extra locum & tempus torturæ, coram custodibus flere valeant. Et addunt ibidem: Sed quid si Diaboli astutiæ, Deo permittente, etiam coram iudice vel tormentis maleficam flere contingeret? Cùm flere, nere, decipere, proprium dicatur mulierum.

6 Parumper perpende hoc, quæso, lector amice: mulier coram iudice vel tormentis stando sive flet, sive non flet, malefica est: si posterius, ex natura maleficarum: si prius, ex diaboli astutia, Deo permittente. Sed quis manifestavit hæc Zelosis illis inquisitoribus? Nihilominus ex eorum sententia, non flere signum veneficarum est certissimum. Mirari satis nequeo, talium scriptorum placita à quibusdam Zelosis & rigidis imitatoribus, etiam à nonnullis Juris Consultis, in processu contra sagas pro norma & forma ferme observari.

7 Eandem reprehensionem meritò incurrunt
apud Godelman: lib: 3. de mag: & venef. cap. 3. n. 27. & alios,
Qui statuunt maleficis signum esse impressum à diabolo, quasi vestigium leporis, etiam sæpe in locis abditis & genitalibus, &
hoc

hoc facere firmisſimam præſumptionem. Si autem tale ſignum in nulla delati captivi corporis parte invenitur, eum eſſe veneficum conſtantiem, & conſtanter pactum cum Sathana initum ſervaturum. Quia illis tantum tale ſignum ſive notam inurere diabolus aſſerunt, quos metuit, pactum ſuum deſerturos, aliis verò, quos conſtantes fore ſperat, non item. Unde ſequitur, iudice invito, ratione huius aſſerti indicii, neminem delatum captivum eſſe innocentem. Sive enim reperiatur in ejus corpore tale ſignum, ſive non, maleſicus eſt; Si illud monſtratur pactum cum diabolo, ſi hoc perinde, & quidem cum conſtantia ſervandum. Taceo hic in corpore humano (experientiâ teſte) reperiri ſæpe maculas connatas.

Ejuſdem farinae eſt quoque illud, quod ex templorum frequentatione & pia devotione delatarum eſt in ore vulgi, non raro etiam nonnullorum iudicum dicentium; Quò nequiores & peiores eſſe maleſicas, hoc magis devotionem præſeſe ferre, & pietatē ſimulare. Si autem cultui divino publico raro interfuerint, eum neglexerint plerumque & preces publicas ſuſque deq; habuerint, vel non uſque quaque vitam agunt irreprehenſibilem, hoc etiam tanquam indicium contra delatas arripiunt. Itaque ſive mulier ſeſe gerat piè, ſive impiè, ſive vivat frugi, ſive perditè nihilominus juxta abſurdam horum latrunculorum, ad torturam & condemnationem, cum maxima ſacroſanctæ juſtitiae & Reipub. jactura inhalantium ſententiam venefica eſt, & præſumptio contra eam exiſtit. Quis hiſce hominum umbris, vel in hoc, vel in alio genere delati criminis, erit innocens? Si tali modo & ſimili impunè in hominis corpus & famam licuerit irruere & graſſari, ecquis de veritate dubitaverit, quod olim Poëtarum quidam dixit: Medico & Judici hominem occidere impunè licere? Referente hoc

Anna Robert. rerum judicat. lib. 1. capit. 4. paginamihî 52.

Si fortè eſſent negaturi Sprengeri & Inſtitoris ſequaces & antedictum animi tremorem & conſternationem eſſe poſſe tantam, ut etiam communi naturæ curſui ejusmodi vim inferre que-

Kk 2

at, iis.

at, iis jam dicta exempla, & considerationem cujuscunque viri prudentis, docti & experti, nec non illud exemplum oppono, quod affert

Ex Paris. d. Put. Purpuratus in tr. consil. feudal. varior. conf. 53. n. 27. & Carcer. in pract. crim. d. indicis. §. sextum indicium. n. 2. pag. 108.

Ubi virum quendam Nobilem accusatum quidem magni criminis, sed innocentem, ad aulam ductum, & ante eum chordam videntem, tantus, & animi, & corporis tremor, ex nuda tormentorum cogitatione invasit, ut ruptis quasi laxatisque naturæ vinculis, alvus ipsa non retentis excrementis, eorum arbitrio refragetur.

Huc pertinet & illud vanum, imo stolidum judicium, quod imprudens Vulgus, interdum etiam alii, qui prudentiores audire volunt, tam de quocunque alio, ob suspicionem alicujus delicti, quam de femina, in specie ex causa imputati Veneficii, ad judicem ducta, effutire solent. Si enim hæc ad eum vadit vultu non mutato & imperterrita, indicium criminis esse blaterant: Solere enim veneficas tam indurata esse frontis, vel simulare animum non perturbatum, nulliusque mali conscius, ad crimen suum eo melius celandum: Si vero consternato animo, vultuque tristiori appareat, nihilominus esse reatus indicium, & quidem ex conscientia morfu existens murmurant & obganniunt.

OBSERVATIO XV.

*Contra incantationes, quibus delinquentes adversus tormenta utuntur, nec non de uno & altero eruenda confessio-
nis modo illicito.*

Sunt quidam, quanquam pauci, tanta duritie, ut tormenta prorsus contemnant, ac propterea ab iis veritas exprimi non possit l. 1. §. 23. ff. d. quest. Quod ingenii obstinacia & corporis robur procul dubio, nec non interdum atrocioris supplicii metus præstant: Meminit. *Paris. de Put. de Syndic. §. torтура*

gra-

gravior: Socios criminum, in Silvis, ubi conveniunt, mutuis sese tormentis exercere, ut à magistratu deprehensi & cruciatus affueri, vim tormentorum contemnere possint. Sunt autem, qui per incantationes contra tormenta indurescere sæpe torquendos certò statuunt, & exempla hujus rei tanquam experti referant, inter quos Hippol. de Marsf. qui contra ejusmodi incantationes cautelam tradit

in pract. crim. §. nunc videndum. n. ult. usque ad fin.

Nimirum: si videt judex, reum tormenta non timere, mutet ea, & adhibeat aliud tormenti genus, mutet carcerem, exuat ei omnes vestes, etiam camisiā (ut loquitur Hipp.) ne quicquam finat de suo ex priori carcere exportare: Quia plurimū habent incantationes suas, in vestibus vel in camisia: Item, caveat judex super omnia, ne aliquis det torquendo comedere: Immo velit videre omnia, quæ sibi portantur ad comedendum: Et si aliqua ex illis sunt suspecta, illa projiciat & subroget de suo. Et non permittat modo aliquo, quòd detur panis vel placenta aliqua: Nam in panibus & placentis communiter ponuntur incantationes contra tormenta: Item, sit judex astutus & sagax, nec permittat reum, in quantum fieri potest, tacitè & submissa voce loqui, maxime dum ligatur ad torturam, sed rumpat verba continue interrogando: solent enim rei, dum ligantur, dicere aliqua verba à se submissa voce, quæ sunt in passione Domini nostri Jesu Christi; quibus dictis dormiunt in tortura & nihil sentiunt. Verba ista, ut & Exempla dict. loc. refert Hippol. de Marsf. ut expertus: Refert etiam quædam

Wierus de prestig. dam. lib. 5. cap. 11. ex Paulo Gril.

de quest. & tort. quest. 5. n. 13. & seqq.

mirabilia lectu? Quibus omnibus ego, nec fidem tribuerim, nec detraxerim, eam animadversoribus & experientiæ relinquens: Cui tale quid occurrit, periculum traditæ cautelæ, sine tamen affectu crudeli, impetu nimis severo, & injuria sexus, facere poterit: Mei non est propositi hîc omnia ad amissim exigere: Hoc tamen miror, quod Hippol. dict. loc. in fin. de se aperte scribat.

scribat his verbis : Dum essem Capitaneus vallis Lugani, cum magno labore habui à quodam ribaldo incarcerato pro falsa moneta quædam verba, quæ si dicantur in aurem rei, quando ligatus est ad torturam, vel positus ad aliud tormentum, rumpunt omnes incantationes : aded quod dictis talibus verbis sentit ipse reus tormenta, in iis cruciatur, sicut si nihil dixisset vel comedisset, ex quibus verbis pluries consecutus fui honorem contra plures reos diversorum delictorum, in pluribus & diversis locis Italiae, in quibus fui Assessor & Officialis. Hactenus Hippolitus. Quæ autem ista sint verba, non exprimit. Erunt fortè, quæ leguntur apud

Griland. d. l. referentem ipsum Hippol. & apud Wier. allegat. loc.

- 7 Meo iudicio Hippol. de Mars. in hoc postremo, & fortè similibus, propter quæ audit egregius tortor, operam dedit rei illicitæ, immò impiæ, qua diabolicas artes, artibus diabolicis, si non expresso, tamen tacito Dæmonis consensu, quas à monetæ falsario, infamibus carnificibus, & proculdubio aliis bipedum didicerat nequissimis, dilosuit : Id quod Christianum iudicem, & tam in criminalibus excellentem præcticum sive magnum Criminalistam, ut eum vocat

Hieron. Gigas in tract. de crim. les. Majest. quest. 15. lib. 1. n. 2. & iterum lib. 3. subrubric. de plurib. & var. quest. quest. 6. n. 2.

- 8 & alibi passim, non decet. Existimarim, si ita confessio eliciatur, tali non esse credendum, immò eam esse nullam & omnia, quæ inde sequuntur : Si enim confessio, ad quam reus vel minis adactus, vel humana calliditate, suggestionibus & pollicitationibus inductus, est nulla, ut revera est, quod demonstravi infra observ. 18. Multò magis ea invalida & prorsus nulla erit, quæ versutiâ dæmonis, mille modis ejusmodi curiosos percunctatores fallendi artificis, mendacis & calumniatoris ab initio mundi, maximèque delectantis in profusione sanguinis innocentis, est elicitæ & extracta. Quid huic veteratori facilius ? Quid jucun-

jucundius, quàm animos credulos, superstitiosos & novarum rerum cupidos ad quasvis nugas inducere, præsertim quibus innocentes in vitæ discrimen adiguntur? Sed, hæc prolixius perstringere, excedit limites instituti: tractantur ab aliis. Vide *Heig. lib. 2. quest. 39.* etiam quæ dixi

in observ. 10. & observ. 14. præced. hoc sit.

Ad eruendam confessionem à maleficis specialem suadent iudicibus cautelam

Jacob. Spreng. & Hen. Instit. in malleo suo malef.

part. 3. quest. 16.

ut nimirum diebus festis inter missarum solennia interrogent maleficas, ipsarum collo appendendo sanctorum reliquias, sallem & alias res benedictas cum septem verbis, à Christo in cruce prolatis, in schedula conscriptis, & nudo corpori longitudinem Christi, nec non aquam benedictam in potum porrigendo. Qui etiam asserunt, signum esse certissimum maleficarum, quòd lacrymas effundere non possint, etiam conjurationibus monitarum & compulsarum. Cui superstitiosæ & sortilegæ suæ assertioni mirabilem practicandi modum & conjurandi formulam tradunt etiam

Spreng. & Instit. dist. part. 3. question. 15. vid.

observ. 14. b. tit.

Proculdubio examinatus, qui sortilegos seu incantatores confulit, graviter est puniendus

l. item apud Labeonem. §. si quis Astrologus. ff. de injur. l. nemo. C. de malef. & mathem. Damhoud. in pr. crim. cap. 136. de injur. verbor. in fin. Paul. Grilaudus de sortileg. quest. 11. n. 3. Constit. Crim. art. 21. & ibi Matth. Steph. in Comment.

Cùm culpa similis sit, tam prohibita discere, quàm docere *l. cul- 10 pa. 3 C. de malef. & mathem.* Quæ sit pœna sortilegii & incantationum jure divino, vide *Deuter. 13. & 18. Exod. 22.* jure Canonico, quæ,

vide caus. 26. quest. 7. cap. 15. admoneant, &

caus.

*caus. 29. quest. 5. per tot. Grillandus de fortilleg.
quest. 11. num. 14. & 15.*

OBSERVATIO XVI.

*Contra communem judicum errorem, arbitrio indi-
ciorum & tortura in criminibus occultis vel exceptis pessimè
abutentium.*

- 1** **V**ulgatum & ferme in ore omnium est, in criminibus, quæ occultè perpetrantur, vel exceptis (quæ etiam dicuntur enormia, dictu nefanda *l. decuriones. C. de quest.* Qualia sunt: Venenatio, falsum, adulterium, parricidium, conjuratio, læsa Majestas, & alia, quæ enumerat *Zang. de tortur. reor. n. 66. cap. 1.*) iudex ad torturam promptior esse debet, quàm in aliis delictis: Item, propter criminis atrocitatem jura licet transgredi: Quod plerique in hunc perversum trahunt sensum, ac si ad conjecturas & leves suspiciones liceret sine legitimis indiciis eorumque probatione, in corpus accusati, vel inquisiti irruere, idque tormentis pro arbitrio, vel potiùs pro lubitu & libidine lacerare: Et si quid in procedendo intermiserunt vel sunt transgressi, quod observare jura, justitiæ ductus, & naturalis dictat ratio, ac propterea reprehenduntur: Ad id, quòd in occultis & exceptis judicem deceat ad torturam promptiorem esse, & quòd in delictis atrocibus jura transgredi liceat, confugiunt, eo-
2 que solo, sine ratione, tanquam Clypeo abutuntur: Qui periculosissimus error ita invaluit & tantas sibi acquisivit vires, ut eum non vulgus judicum solùm erret, sed & quidam (quod bona cum pace eorundem dictum velim) magni nominis Juris-
3 consulti: Ex quibus est

Menoch. de arb. jud. lib. 1. quest. 84. num. 8. Boss.

de indic. & considerat. ant. tort. n. 200. Mascard.

conclus. 1385. n. 13. Thom. Grammat. vot. 3.

& plures alii, quos lector videre potest. Verùm à tam noxio
&

& Reipub. damnofo errore admodum ſibi caveant omnes iudices, Deum & juſtitiam culturi, & conſiderent dicta axiomata in ſuo ſano ſenſu, qui non contrarius eſt æquitati & rationi naturali. Nam, quando dicitur, quòd in delictis occultis & exceptis iudex poſſit vel debeat eſſe promptior & celerior ad torturam, non hunc habet intellectum, ut minoribus habitis indiciis non ſufficientibus, vel non ſatis probatis, ad quæſtionem convolare liceat:

Corbm. vol. 1. reſp. 12. n. 133. & ſeqq. & n. 142. 144. 145.

Sed, quia aliæ tam claræ probationes, & ad condemnationem ſufficientes, in his delictis non tam facilè reperiuntur, ut in aliis vulgaribus: Propterea iudex ad torturam, quæ in ſubſidium, quando aliter veritas conſtare non poteſt, adhibetur, promptior & animoſior (præſuppoſitis tamen legitimis indiciis, *Honded. vol. 1. conſ. 108. n. 52. 53.* iiſque legitimè probatis & ad elidendum communicantis, *juxta obſ. 2. hoc tit.*) procedit. Ut reſ fiat maniſteſtior, paucis declaro: Hæc regula eſt generalis, quòd nemo ad conſitendum delictum poſſit ac debeat torqueri, ſi veritas aliter probari & maniſteſta eſſe poſſit.

Jul. Clar. in pr. crim. §. ſin. quaſt. 64. verſ. debet etiam.

Ang. in l. ſin. C. d. quaſt. Boer. deciſ. 163.

num. 1. ipſe Baſius in tit. de indic. & conſ. ant. tort.

n. 129. Carer. in pract. crim. de tort. §. 6. num. 29.

pag. mibi 183. Franz. Perſon. de indic. tort. n. 1.

Si iudex ſecus fecerit, tenetur de Syndicatu, quod invenies apud allegatos DD. Huc etiam repete, quæ hac de re dixi in *obſ. 2. hoc tit.* Porro, pono duos propter diverſa crimina eſſe in carcerem conſectos, Titium videlicet & Sejum: contra utrumque ſufficientia ad torturam exſtant indicia: Verùm Titii delictum eſt de genere occultorum, quorum plena probatio eſt difficilis: Seji crimen eſt vulgare, cujus probatio plena videtur facilè inveniri poſſe: Iam quæritur, an cum utroque æquè promptè ad torturam procedendum? Dico, quòd non: Utrumque quidem quæſtioni ſubjici poſſe, nullum eſt dubium, hoc tamen ſervato

LI

discrimi-

- discrimine, ut cum Titio citius ad eam ac animosius, sine metu poenae Syndicatus, procedatur, quam cum Sejo: Nam hujus delicti plena probatio fortè aliunde (quam propter periculum & fragilitatem torturæ judex diligenter & cum aliqua morâ & cunctatione, sine adhibitis tormentis potius investigare debet, quam ad Equuleum illico confugere, si velit vitare poenam Syndicatus) haberi potest, quam per confessionem ab ipso reo extortam: Illius autem, à Titio scilicet, commissi criminis plena probatio fortè non expectanda, quam per ejus propriam confessionem. Et hoc ipsum est, quod dicitur: Judex in delictis occultis & exceptis promptior debet esse ad torturam, quam in aliis: In qua acceptione convenit *Iul. Clar. dict. quest. 64. vers. 5. & 6.*
- 7 Habet & illud hanc rationem: Quia privilegia Militiæ, tam rogatæ, quam armatæ, Nobilitatis aut alterius dignitatis, quæ reum à tortura eximunt, secundum *l. milites. & l. Decuriones. C. d. quest.* non debent judicem, si fortè opponantur, in processu remorari, cum ea in enormibus & dictu nefandis nihil prosint reis:
dd. ll. & l. 4. C. ad l. Iul. Majest. l. 7. ff. d. re militari, & ibid. gl. & DD. Hippol. de Mars. in §. Expedita. n. 45. Grilan. de forrileg. quest. 11. n. 13.
- 8 (modò indicia contra personas, in dignitate constitutas, sint urgentiora & graviora aliis, quæ quò ad alias personas legitima & sufficientia esse censentur,
Prosper. Farinac. quest. 41. n. 47. & 77. Zanger. de Tort. reor. c. 1. n. 81.)
- in tantum, ut antè præsuppositis, in ejusmodi criminibus sine dilatione debeant torqueri die feriato etiam ad honorem Dei *l. provinciarum. C. de feriis.*
- 10 Alterum, quòd propter criminis atrocitatem jura liceat transgredi, falsum esse, nisi consulto Principe, notat
Lud. Roman. in l. si verò. §. de viro. n. 79. ff. solut. matrim. Roland. à Vall. vol. 1. conf. 7. n. 45. Cardin. Tusch. lit. 1. verb. jura transgredi. Conclus. 491.
- & si ipse concedit, ei non obediendum scribit *Farinac. quest. 37. lib. 1.*

lib. 1. nu. 84. & 90. cui non refragatur Carer. in pr. crim. de tort. §. 4. n. 2. pag: mihi 171. Idem sentit, & exempla recenset

Coshm. vol. 3. resp: 29. n. 409. & seqq.

Nam illud dogma, sine mica salis acceptum, tanquam non veridicum, neque juridicum, ordinemque legum confundere, & processum justum intermittere permittens, à plerisque hoc in passu sanioribus interpretibus piè, sanctè & rectè improbatur,

Ernest. Coshm. vol. 3. dict. resp: 29. n. 386.

Quidem magis à pietate alienum, quid à ratione & sensu communi magis absonum, quàm dicere in criminibus levibus jura & juris ordinem observari oportere, sed in atrocioribus & gravioribus delictis jura & juris ordinem violare licere?

Coshm. dict. loc. n. 387. 392. Confer. observ. 10. supr.

tit. 1. d. jud. Adv. & Procur.

Ideoque ad mandatum Principis talibus in casibus decet imitari magnum Papinianum, & cum eo respondere, quòd facilius sit, torturam etiam atrocem homini innocenti infligere, quàm eidem adhibitam torturam piè & juridicè excusare *Coshm. dict. resp. 29. n. 411.* Si autem ista locutio, jura in atrocioribus criminibus licere transgredi, dextrè intelligatur, & non contra dispositionem & mentem jurium, ac ipsam rationem naturalem accipiat, facili negotio errorum Casses evitabuntur. Obtinet autem istud axioma, non in procedendo, ut (exempli causà) sine sufficientibus indiciis, aut iis non sufficienter probatis, aut ad elidendum & defendendum non communicatis, ad quæstionem reum abripere, sit permissum: quod esset vel maximè iniquum, juribus & naturali æquitati dissentaneum; *Carer. dict. loc. n. 7. 8. 9. & 10.* Sed in puniendo, quando scilicet judex verè versatur in enormi delicto, non in putatione enormis delicti, & de eo nunc constat pleneque probatum est,

Facult. Juridic. Coloniens. apud Coshman: lib. 3. resp. 30.

n. 241. & seqq. Moller. Semestr. lib. 3. cap. 17.

veluti in specie hoc asserit in crimine læsæ Majestatis & assassinii *Carer. dict. loc. vide etiam ibidem allegatos DD.*

Francisc. Personal. in tract. de possessore, indic. & tort. quæst. 4. n. 57. vide tex. & ibi gl. Cyn. Bald. & Salicet. in l. si quis alicui. C. ad l. Iul. Majest. Gail. de pac. pub. lib. 1. cap. 19. nu. 4. Cothman. vol. 1. resp. 12. n. 142. 143. Alberic. in rubr. ff. eod. Petr. Ant. Angulolam. in consiliis mat. crim. casu 24. n. 2. Afflict. in tit. que sint regal. in verb. & bona committentium. n. 44. Gram. vol. 34 ad finem, Capic. decis. 126. n. 4. Foller. in pract. crim. in verb. & quod suffocavit uxorem. n. 58.

asserens nullo jure reperiri, quod in enormi crimine procedatur ad torturam, non subsistentibus legitimis indiciis, quod repetis in crimine læsæ Majest. n. 103. in crimine veneficii,

Heig. part. 2. quæst. 35. n. 18. Peregrin. vol. 2. conf. 2. n. 94. & seqq.

vide omnino *Hippol. de Mars. in pr. crim. §. diligenter. n. 169. 170. 175. 176.* qui dicit hanc considerationem sibi fecisse magnum honorem. Immo non omnibus magistratibus, sed iis solum, qui superiorem non recognoscunt, hoc ipsum competit, ut in puniendo jura transgredi possint: Cum teneantur sequi præscripta legum

Bald. in auth. hodie. C. de jud. Hippol. de Mars. dict. loc. n. 176. Carer. in pr. crim. de tortur. §. 4. pag. mihi 171. nu. 9.

Et non, nisi quando evidens subest publicæ utilitatis ratio. Ali-
ter intelligit prædictum dogma *Cothm. dict. resp. 29. n. 392.* ut in atrocioribus jura transgredi, sit ad veritatem & justitiam citiore & expeditiore via & processu, ita tamen, ne jura violentur, veritas & justitia opprimatur, sed ut reus plenè audiatur, devenire. Cum nulla ratio suadeat, cur etiam in enormibus criminibus, ubi de veritate inquirenda agitur, neque dum constat, an captivus reus sit tam enormis criminis, processus consuetus omitti debeat,

Hippol. de Mars. dict. §. diligenter. n. 157. 169. Heig. part. 2. quæst. 35. n. 29. Moller. Semestr. dict. cap. 17. lib. 3.

Ad præcedentia plurimum confert, l. 1. §. 4. & §. 23. ff. d. *quæst.* ubi dicitur argumentis causam examinandam (id est, legitimis indicis.) Item quæstio est fragilis & periculosa, quæ veritatem fallit: 13
Nec ibi distinguit lex inter crimen exceptum & vulgare: Itaque nec nos distinguere debemus. Et in utroque processus ordinarius est observandus,

Petr. Heig part. 2. dict. quæst. 35. n. 7. & seqq. Godelm. in tract. d. mag. & venef. lib. 3. cap. 1. n. 19. & seqq.

Id quod constitutionibus criminalibus Carolinis *artic. 47.* ut & privilegio Imperatoris Rudolphi secundi (qui ibidem queritur de quorundam, in crimine veneficii, ordinarii processus rejectione) dicto tractatui Godelmanni præmissio, est consentaneum *Heig: dict. loc.* Insuper, quid causæ est, ut indicia in genere suo de- 14
beant esse luce clariora, ut nihil deesse videatur, quàm propria rei confessio: Veluti hoc stabilitum, & iurium autoritate suffultum reperiet lector in *observatione prima hoc tit.* Nil nisi torturæ gravitas, periculum ejusque fallacitas, qua mediante posset innocens perire. Jam nemo mortalium, nisi velit contra rectam rationem insurgere, ibit inficias, hoc periculum, gravitatem eandem, & fallacitatem non mutari aut cessare propterea: quia crimen est occultum, exceptum & enorme: Igitur æquè urgentia 15
& fortia indicia requiruntur in criminibus exceptis, atque in vulgaribus; Immo, quia facilius fallitur iudex in criminibus occultis & in eorum levibus conjecturis ac suspicionibus, quibus plerumque malignitas initium, credulitas incrementum præbere solet (quod prolixius non deducam, sed cuilibet viro humano ac religioso cogitandum relinquam, ne præter mentem excreseat hic meus tractatus) & gravius subest periculum in criminibus enormibus, ne innocens pereat solum, sed ne diro & atrociori supplicio afficiatur: Itaque in hisce delictis graviora & urgentiora debent esse indicia, quàm in criminibus vulgaribus:

arg: c. ubi periculum, de election. in 6. Cap. literas de præsumpt. Hieron. Gig. in tract. de crim: laesæ Majest: sub; rubric; quoniam & per quos crim: laesæ

LI 3

Majest:

*Majest. probetur. quest. 29. n. 3. Farrinac. part. 5.
quest. 118. n. 22. Hippol. Riminald. conf. 361. n. 32.
& seq. lib. 3. Semestr. Moller. lib. 3. cap. 17.*

Et cautiùs agendum, quia periculosiùs in iis versamur,
*Cacheran. decis. 79. n. 1. Petr. Heigius lib. 2. quest. 35.
nu. 24.*

Et tantò majore tum diligentia, tum cautela opus est, quantò faciliùs & perniciosiùs errari potest, *Cothm. vol. 1. resp. 12. n. 144.* Quæ omnia prudenter considerarunt præfides judicii criminalis Venetorum, in exemplo, quod

*Hieron. Gig. in tract. dict. lib. 1. sub rubric. qualiter in
crim. læs. Maj. procedatur, quest. 16. n. 2.*

ita narrat : Immo, cùm dictum crimen (læsæ Majest. putat) sit atrocissimum, & sæpe aliquibus ab eorum æmulis & inimicis falso impingatur, ut fieri quandoque vidi, præsertim de anno 1551, contigit in civitate Venetiarum, quòd quidam scelestissimus præbyter Veronensis, capitali odio prosequens Magnificum Comitem, Johannem Paulum de Pompeis, & fratres Nobiles Veronenses, quorum progenitores, & ipsi semper de inclyta Venetorum Repub. optimè meriti fuerunt, confictis quibusdam falsis literis, quæ videbantur scriptæ manu ipsius Comitis Johannis Pauli, eundem apud Illustrissimos Præfides Decemviralis consilii, quòd machinatus fuerit Civitatem Veronæ alieno Dominio supponere, accusavit. Tandem hujusmodi accusationis falsitate comperta, accusatorem ipsum vidi ego ad geminas columnas laqueo suspensum : Et sic tanti facinoris pœnas luit. *Hæc Gigas.*

16 Dixerit quispiam : Sic de occultis multa manebunt impunita?

17 Hoc nihil facit ad rem : Satiùs enim est, impunitum relinquere facinus nocentis, quàm innocentem damnare, *l. absentem. ff. d. pœn.* quod mediante cruciatu torturæ non rarò fieri constat *ex l. 1. §. 23. ff. d. quest.* & ex iis, quæ dixi suprà *observ. 1. hoc tit.* Ut & secundum plerorumque Dd. qui hac de re scripserunt, tam antiquorum, quàm recentium, querelam, in scriptis eorundem passim reperitam. Nec impunita sanè relinquuntur à Deo judice scientissimom,

mo, juxtà ac justissimo. Præterea, quis non existimaverit de occultis, etiam acerrimis inquisitoribus, vel nec minimam partem manifestari, ac temporaliter ab iis puniri: Non tamen propter hanc causam ex conjecturis & leviculis indiciis ad torturam convolandum, quam tunc nec quivis innocentissimus evitare posset. Sed observandum consilium Casoni, qui

in tr. ne reus per indic. conv. n. 31. & in præmiss. cap. 3. d. indic.

monet: Judices hujus mundi debent judicare, secundum prudentiam, quæ cadit in hominem, relinquendo cætera judicio Dei. Quod sequitur & commendat

Heigius part. 2. quæst. 39. n. 116. & seqq.

Latentia peccata non habent vindictam in hoc seculo,

c. Christiana religio. 22. quæst. 7. Doct. Marra. d. jurisdict. Ecclesiast. part. 4. cap. 44. n. 3. pag. 99.

sed Dei judicio reservantur. *Neviz. an. in sylv. nupr. lib. 3. n. 37.* Qui propterea temporaliter multis parcit, ut æternum puniat eos gravissimè. Si autem omnia in hoc seculo essent vindicanda, divina judicia non haberent locum.

Caus. 15. quæst. 6. si quandoque. Valent. Wint. in Parth. litigios. lib. 1. cap. 14. n. 1. pag. 282.

Multi corriguntur, ut Petrus, multi tolerantur, ut Judas, multi nesciuntur, donec veniat Deus, qui illuminabit abscondita tenebrarum. Quod gravissimum dictum, à quovis prudenti judice in inquirendo & procedendo observandum, laudat & citat

Ex Augustino, Godelm. lib. 3. cap. 3. n. 29.

Huc commodissimè & eleganter quadrat Constitutio Caroli Magni, inter veteres ejus leges, teste Annæo Robert *lib. 1. rerum judicatar. cap. 4. pag. mibi. 52.* reperta, sic sonans: In ambiguis Dei judicio semper reservetur sententia. Quod judices certè agnoscunt, suo, quod nesciunt, divino reservent judicio. Quoniam non potest humano condemnari examine, quem Deus reservavit suo judicio. Qui contra hæc nunc sæpe monitus, sciens volensque insurgit, praxinque Contrariam Principibus, Magistratibus, vel judi-

judicibus auctoritate sua, vel antiquæ consuetudinis velo obtrudit, ipse vim infert rectæ rationi, juraque divina & naturalia evertit turpissimè. Hoc quoque medico diverbio uti quidam sunt soliti: Quod gravior est morbus, hoc opus est remedio efficaciore & celeriore. Quod per similitudinem, ad statum Politicum (si modò rectè id fiat) applicari posse, non eo inficias. Verumenimverò, quid si medicus magno & contagioso morbo grassante, velit in dubio ex levi aliqua suspitione in corpus sanum irruere, & illud tam acri & ferme desperato medio curare, vel incertus, quas certi alicujus individui morbus partes occupaverit, ad asperiora remedia isthæc transvolare, urendo scilicet, secando &c. ? Illum sanè non medicum, sed latronem & sicarium, qui condignis pœnis ut puniatur, potius habendum, nemo non intelligit, nisi qui caret sensu & ratione naturali.

OBSERVATIO XVII.

Ne quis possit torqueri, etiamsi exstent indicia.

- 1 Si quis quenquam vulneravit vel interfecit, & multa contra seum homicidii exstent, & talia indicia, ut torturæ subijci possit: Is summo studio conetur, ut ab ipso vulnerato, antequam vitâ decedat, exculpetur, & hujus exculpationis habeat testes: Sic postea præsumptæ ejus innocentiae non prævalebunt indicia, ac proinde non poterit torqueri: quod singulariter notat

Bald: in l. 1. ultim. colum. C. Com: de legat: Iohannes de Arnono in tract: caus: caus. 3. Hipp. de Marf. pr. cr. 5. Diligenter. n. 200. Gail lib: 1. de pac: pub: cap. 16. n. 23. & alii ab eo allegati. Tib. Decian: vol 3 conf. 96. n. 29. Bened: Carpzov. in pract: Forensf. Conf. 8. def. 2. n. 8.

- 2 Hoc tamen nihil efficit, ubi claræ & liquidæ probationes adsunt: & non obstante tali exculpatione reus potest condemnari ad mortem *Bald: in l. transigere. C. de transact: Carer. in pr. crim. de homicid: pag: 435. n. 3.*

Quòd

Quodd si etiam contra aliquem militent indicia, ut non injustè quaestionibus subijci possit, probet bonam vitam & famam: sic evitabit torturam. Hanc cautelam tradit *Iohan. de Arnon. caut. 59.* dicens, quodd teneat ita singulariter *Barr. in l. 1. §. pen. ff. de remilitari* quem sequitur

Bald. in l. fin. C. de probat. in fin. col. & l. 1. C. locat. Angel in l. milites. C. de quaest. Ias. in l. 1. in fin. C. com. de leg. Thom. Trevisan lib. 2. decis. 13. n. 22. Honned. vol. 1. conf. 108. n. 55. & vol. 2. conf. 93. n. 84. part. 6. Clud. d. sequestr. pag. 381. n. 17. Roland. à vall. conf. 3. n. 57. lib. 3. Burjar. conf. 20. n. 42. lib. 1.

Quam tamen cautelam iis, qui propter mores dissolutos cuiusvis sunt satis cogniti, parùm, vel planè nihil prodesse arbitror: nisi fortè ante triennium proximum resipuerint, & tanto temporis spacio bonæ se fuisse vitæ, vocis & conversationis probaverint: tunc enim mala fama, propter delictum aliquod exorta, nihil nocebit, sed censebitur in totum purgata,

Salyc. in l. si minorem. post n. 2. C. de integ. restit. Ias. in l. si prius. ff. de nov. oper. nunc. Carter. pr. crim. indicio 14. n. 2. pag. mihi 121. Marant. Spec. aur. part. 6. d. rest. repuls. n. 3. Gilhaus. in arbor. crim. cap. 6. part. 7. n. 10. pag. 420. Vigel. in Constit. Crim. cap. 4. pag. 128. Iul. Clar. pract. crim. lib. 5. §. fin. quaest. 21. num. 1.

ubi dicit, hoc esse notandum, quia possit alicui facere magnum honorem. Nec proderit hæc cautela coram iudicibus rigorosis, qui, ut *Mantua. in praxi iudiciaria. casu. 37.* ait, volunt plus sapere, quàm oporteat. Attamen ego putarim, tales rigorosos iudices, si in tali casu, contra communem sentiant, & quicquam tentent, sese periculo Syndicatus exponere.

Iulius Clarus pract. crim. lib. 5. §. fin. quaest. 60. n. 23.

dicit, hanc probationem bonæ famæ ad evitandam torturam tunc procedere, quando contra reum nihil aliud esset probatum, quàm sola fama mala, secus autem, si ultra famam esset aliquod aliud

M m

in-

indiciū: nam eo casu, non obstante tali probatione, reus utique torqueri potest: Id quod regulariter subsistere non potest. Nullius enim effectus esset probatio bonæ famæ: cum etiam aliàs
 5 nunquam sola fama mala sufficiat ad torturam, ut est opinio
 6 communis. Si autem duo vel plura existant ad modum urgentia & indicia gravia, nemo extra dubium inficiabit, quòd ea sola bonæ famæ probatione non elidantur, quæ etiam mens est ab Arnone allegatorum Bartoli, Bald. & alior. DD. ut inspicienti palam fiet: vide etiam

Trevisian. decis. 13. n. 47. 48. Alex. conf. 77. n. 6. vol. 1.

Roman. conf. 167. in fin.

7 Nam aliàs nunquam de se bonam probans famam, cui tamen non raro causam dat simulatio honestæ vitæ, & ex moribus externis natus error hominum, torqueri posset: ac proinde delicta interdum multum atrocia manerent impunita: Sunt, qui formidine pænæ potius, quam virtutis amore peccare cessant & manent probi usque, donec occasionem delinquendi sint nacti, & præsertim, ubi nemini mortalium crimen manifestatum iri maxime sibi persuadent: Cujus rei horrendum exemplum narrat Bald. in tract. de caus. & remed. quest. 14. Quò lectorem remitto. Propterea quidem jure & regulariter quilibet præsumitur bonus & honestus, expers delicti & innocens, usque adeò, ut quotiescunque ex actu aliquo possunt capi duo intellectus, quorum unus in delictum incidit, alter verò non, ille præsumi debeat, qui delicti expers est.

Menoch. d. pras. lib. 3. præsumpt. 12. n. 65. Roland à Val.

conf. 58. n. 8. vol. 4. Gail. lib. 2. obs. 110. n. 5. Decian.

vol. 1. resp. 2. n. 86. Honded. vol. 1. conf. 5. n. 60. &

Conf. 96. n. 35.

Hæc autem regula fallit, quando quis versatur in actu illicito & jure prohibito.

Gail. dict. obs. n. 8. Hunn. in Encyclop. part. 2. tit. 2. d.

20. d. præsumpt. cap. 2. n. 8. & seqq. & n. 15.

Addo in specie: Quoties duo inter se pugna conflistantur seorsim, nemine vidente, quorum alter incontaminata est famæ, alter

alter minimè: Bene audiens autem dicat, quicquid actum est, id à se factum esse ob necessariam defensionem: quod aliter docere nequit, nisi suo juramento, quod pro veritatis certitudine præstare se offert: Hoc juramentum perfectò acceptabile est iudici, & talis propter famam illibati nominis absolvendus est indemnis. *Damboudin pr. crim. cap. 76. n. 29. 30.* Unde non sine ratione dicitur, habeas bonum nomen, quia pluris erit tibi, quàm mille thesauri: Et infamia sequitur hominem, ut lepra leprosum. *Boss. tit. de inquis. n. 37.* Unde, etiamsi à pluribus in rixa est commissum homicidium, & nescitur à quo, qui audit contentiosus, malæ frugi & communiter rixas movere solitus, vel simile delictum commisit, non obstante incertitudine pugnantium, ad veritatem eruendam quæstionibus subjici poterit. *Gail. 2. obs. 109. num. 4. & ibid. alleg. Dd.*

O B S E R V A T I O XVIII.

Pro iudice, ne confessionem eruat promissione impunitatis, minis, terrore vel similibus, & ita eam reddat nullam.

VIdi aliquoties & audiui sine cruciatu & ante torturam Reos examinari, quibus, ut eò facilius delictum confiterentur, ab examinatore dictum est: Narra veritatem, nihil mali eveniet, vel eò facilius veniam delicti impetrabis: Vel etiam impunitas promissa erat, & postea nihilominus, ubi reus confidenter, proculdubio spe promissæ impunitatis, sponte confessus, concurrentibus tamen aliis præsumptionibus leviusculis & conjecturis condemnatus, & ultimo supplicio affectus est. Quanquam hunc modum indagandi delicta & puniendi multi, quos allegant

Iul. Clar. pract. crim. §. fin. quest. 55. n. 8. & 9. Covarr. lib. var. resolut. cap. 2. n. 16. Arrer. in process. obs. 3. cap. 4 n. 50 & seqq.

approbent: & eo singulariter delectentur *Iac. Spreng. & Henr.*

M m 2

Insti-

Institor. in suo malleo maleficarum part. 3. quest. 16. Singulari industria aliquot suas cautelas ibidem proponendo: Attamen, cum hoc sit illaqueare reum fraude & mandacio, quod cuilibet viro bono, præsertim vero judici, qui dexterrimus debet esse & veritatis amantissimus, summopere vitandum; cum *Julio Claro & Covar. dictis locis*, nec non *Valensh. Winther. in partib. lit. lib. 1. cap. 10. n. 25.* censeo. Tum etiam propterea, quamvis atrocis cujusdam delicti impunitatem judices examinantes polliceantur, & præstare velint, id tamen salvâ justitiâ non possint, & ita fidem fallere cogantur, quam tamen servare decet,

l. 1. in pr. l. jurisgentium. §. Prator ait. ff. de pact. l. 1. ff. de const. pec.

Immò hosti servanda fides, *c. noli asstimare. 23. q. 1. cap. ad aures extr. quod metus caus.* Rei insuper ita inducti à judicibus ad suam liberationem faciliè contra se mentiuntur:

Didac. Covarruv. variar. resol. cap. 2. lib. 1. n. 16.

Quapropter neminem, nisi aliis sufficientibus probationibus gravatus sit, ex ejusmodi confessione (quæ nulla est, *Gmez tom. 3. resolut. cap. 12 num. 6.* etiam revocari potest.

Inmol. conf. 109. Hippol. in l. 1. §. questioni ff. de quest.

& pr. cr. §. postquam. n. 16. Bossi de exam. reor.

n. 17. Carer. in pr. crim. §. homicid ult. n. 43.

quod notandum) condemnandum venire cum *Covarr. & Claro d. l.* omnino arbitror: vide etiam additionem ad dict. loc. *lit. B.* et si perseveret tortus sive non tortus in ea,

Gigas de crim. las. Maj. Rubr. quem. & per quos crim.

las. Maj. probetur. quest. 1. n. 21.

& propter rationem *observ. 23. hoc tit. n. 1. & 2. insertam.* Hoc tamen non abnuerim, posse judicem, immò eum decere, à versutissimis sæpe facinorosis indagandæ veritatis causâ, prudenter, non tamen malitiosè & ad deceptionem (dolosa enim persuasio plus est, quàm violenta coactio, *l. 1. §. persuadere. ff. de serv. corrup.*) simulare & dissimulare, ad exemplum Salomonis, *1. Regum cap. 13.* non autem dicta promissione gratiæ, neque æquivocationibus aut amphibolæ

phibologiis circumvenire, quosmodos narrat *Sprenger. in malles
males quest. 15.* Et nonnulli approbant: Ex quibus est *Bodinus,
lib. 4. de Damon. c. 1.* Veluti, si iudex dicit, fateare, promitto tibi
gratiam, si ultro fassus fueris: Intelligit autem gratiam, quæ reo
& Reipub. contingit, quando malus ad Deum conversus de medio
tollitur. Si vitam promittit, & æternam intelligit: Si gratiam
promittit, & mox alii, quem promissio hæc non putatur ligare,
suum officium resignat: Si vitam pollicetur, at in perpetuo car-
cere degendam. Insigne hujus malitiæ exemplum refert

A. timachi vel. lib. 3. de regno. theorem. 21. pag. mibi

548. 549.

Valentinianus Cæsar, cum in suppliciis irrogandis immitis esset,
multos habuit ministros sui similes. In iis Maximinum quen-
dam Romæ Præfectum annonæ, quæsitorem & cognitorem cau-
sarum capitalium constituit. Is, cum reos per tormenta inter-
rogaret, fateri hortabatur, & conscios edere, adjecto jure juran-
do promittens, nullum igni vel ferro se puniri jussurum. Sed
promissa impunitate corruptos, & sæpe confessos, quæ non ad-
miserant, plumbeis contundi & elidi jubebat. Itaque Maximinus
sub Gratiano miti principe capite plexus, sævitæ & perfidiæ pœ-
nas exsolvit. Neque rarè usu venit, ut ejusmodi atroces iudices,
qui sævo Principi diligentiam suam probare conati sunt, à se-
quenti bono Principe operarum Præmia referant. *Hæc, Antim.*
Princeps quando promissit impunitatem sponte consentienti, eam
servandam omnino esse deducit

Boss. de confess. per tort. num. 9. Hippol. de Mars. int. 1.

§. question. n. 29. 30 ff de quest. & in pract. crim. §.

P. §. quam. n. 15. Speckh. cent. 1. quest. 3.

Quam sententiam, ut juri consentaneam & æquitati, amplecti-
tur *Grammat quest. 3* & in respondendo ante multos annos Scabi-
nos Lipsenses secutos esse testatur

Moller. in semestr. lib. 2. cap. 1. Berlich. decis. 61. nu. 2. 8. & 9.

An autem talia delicta, quæ majestatem divinam lædunt, vel jura
naturæ infringunt, remissioni Principis subint, hic disputare

M in 3

non

non est mei instituti. Porro, veluti dixi, non licere reos promissionibus ad confessionem faciendam inducere, ita quoque nec metu torturæ vel aliis minis ad eam impellere decet, ubi nimirum examinatores amicabiliter à reis veritatem adhuc indagare satagunt, & si quid confitentur, sponte confessos esse ad acta scribunt: Idque propterea, ut talis confessio, ante & extra torturam facta, verè & ex omni parte spontanea sit, qualis esse nunquam potest, ubi talis inductio pollicitationis, aut minarum jactitatio præcessit: Cum & minæ vel etiam torturæ terror habeantur pro torturæ gradibus *Int: Clar: lib: 5. sent: 4. fin: quest: 64. n. 31. & tantum terror de torquendo facere possit, etiam interdum verbalis, quantum in homine non timido, aut robusto tortura ipsa, prout expertus est, & testatur Farrinac: statim post citato loco. Confessio, & quicquid inde sequitur, reo non præjudicet*

l. 1. §. si quis ultro. d. quest. Prosper: Farin: in pr. ex lib: 1. tit: 5. quest: 37. n. 103. Marf: in l. 1. n. 15. ff. d. quest: & in pr: crim: §. expedita: n. 2. & seq: & n. 10. & seqq: Franz: Person: de indic: & tort. n. 73. Paris: d. Pur: in tract: Synd: verb: tortus. cap: 1. n. 26. Matth: Steph: ad Confir: Crim: art: 20. n. 2.

sic ubi locorum praxis in contrarium est, mala est, & cum injuria reorum conjuncta & invalida, *Caver: pr. ex. de confess: n. 9. nec ibi intelligitur, quid sit spontaneum aut spontè factum, id quod ex disciplina morali, ubi propria istius materiæ sedes est, qui Juris Consultorum autoritate non moventur, petere possunt. Huc utiliter faciunt, quæ*

Horneus in Ethic: lib: 3. cap. 4. de spontaneo & invito, in specie de iis, quæ metu fiunt,

tradidit: Et hæc omnino notanda sunt examineribus, præsertim autem judiciorum criminalium Actuariis, ne scribant reos sponte esse confessos, quando extra actum torturæ sunt interrogati, non habentes rationem antedictæ promissionis, vel minarum, vel aliarum circumstantiarum: vide etiam quæ dixi suprà hoc tit: obs: 12.

OBSER-

OBSERVATIO XIX.

*Quando Accusatus in casu homicidii, necessariam allegans
defensionem, eam autem non probans, pœnâ ordinariâ non possit
plecti, neque ad torturam conde-
mnari.*

Accusatus, Legitimis indiciis contra eum existentibus & non
elisis, torqueri potest *tor: tit. ff. & C. d. quest:* Ut autem à tor-
tura, in casu homicidii, liberetur, secundum
Thom. Ferrar: caut: 5. Et Marc: Anton: Blanc: Caut:
crim: 4.

confiteatur se hominem occidisse, addens, sed ad necessariam
defensionem: vel probet exculpationem ab occiso, ut *supr: obf: 17.*
dixi: Vel, si expedit, dicat, non constare de corpore interfecti:
antè enim, quàm de eoliquidò constet, iudex procedere nequit.
Ant: Blanc: dict: caut: 4. Cùm tortura non fiat ad probationem de-
licti, sed ad hoc, ut persona, quæ delictum illud admisit, manife-
stetur,

Fran: Brun: intr: de indic: & tort: 2. part: q. 5. n. 9. & 10.

Iul: Clar: pr. crim. 4. fin: q. 64. n. 3. Craver: conf: 260.

Honded: vol: 1. conf: 107. n. 9. Bursat. conf: 225.

nu: 74. lib: 2. Gabriel: Rem: commun: conclus: de crim:
conclus: 17. lib: 7.

Etiamsi reus sit confessus: Propterea iudex debet mittere ad lo-
cum delicti, & si aliter processerit, tenetur de Syndicatu, ut ex
*Ang. Colerus: decisi: 108. n. 13. & 14. tradit: Nec eum impedire de-
bet, etiam si reus sit vitæ perditæ & profligatæ,*

*Aug: Arim: in addit: ad Ang: verb: etiam vestem caele-
stem sub: n. 26. vers: sed adverte, quia etiamsi fur esses
mala vite & c. Jacob. Schult: in addit: Modest: Pist:*
lib: 1. quest: 63. nu: 7. 8. & 9.

Periculosa tamen est apud iudicem non propitium antedicta
ejus

ejusmodi confessio, etiam qualificata, quod occiderit ad necessa-
 3 riam suam defensionem, quam lex non præsumit, sed potius con-
 trarium:

Barr: inl. Aurelius. 28. §. idem quaesivit. d. libert: legat:

Georg: Franzkijus lib: 2. var. resolut. 18. n. 37. 38.

Ben: Carpov. in pract: forens. part: 1. Const: 10. def: 20.

Itaque omnino vide *Ferrar: dict: loco* latius hanc cautelam, & spe-
 ciosis rationibus, post alios discutientem, qui demonstrat, etiam si
 4 taliter confessus in probatione necessariæ defensionis succum-
 bar, cum nihilominus propter solam legis præsumptionem sine
 alio legitimo indicio ultionis & non factæ defensionis, qualia
 vide in

Const. Criminal. art. 143. & apud. Capoll: conf: 28. & 29.
 non esse torquendum, nec capitaliter puniendum, sed arbitrariè,
 vel exilio, vel pœnâ pecuniariâ.

Abb: in c. auditis. in pen: col: versic: sed contra predicta.
d. præscript:

Quod dictum refert & sequitur *Felin. Quos sequitur Blanc. dic. loc.*

Quamvis hoc in casu, quod reus non sit capitaliter vel
 corporaliter puniendus, conveniant Dd. Omnes, attamen non-
 nulli statuunt, eum torturæ esse subjiendum. Quorum sen-
 tentiam amplecti non possum: idq; non tantum ex causis à *Ferra-*
tio caut: 5. adductis, sed etiam propter hanc rationem: Quia con-
 fessiones reorum in criminalibus non sufficiunt ad liquidatio-
 nem facti, neque pro exploratis facinoribus habendæ, sed de eo
 aliunde debet constare: Neque credendum est confessioni in tor-
 tura factæ, etiam sæpius ratificatæ, nisi per signa ita declarata &
 verificata sit, ut tortum non propter cruciatum ejusque duran-
 tem metum, contra se mentitum fuisse, sed veritatem dixisse, sat
 percipi possit. Quod probatur

infr. obs: 22. & obs: 38. paulò ante fin: hoc tit.

jam autem in hisce terminis, ubi de delicto (in illis enim loquor
 tantum) planè nihil præterea constat, neque etiam diligenti ju-
 dicis inquisitione adhibita, constare potest, quàm quod reus est
 confes-

confessus, & is ita respondit: Occidi, sed ad necessariam defensionem; Vel, nego me vulnerasse vel occidisse, nisi ad meam defensionem: Et tali modo confessus nihilominus torturâ afficitur, & ea mediante confitetur, se non ad defendendum, sed ad offendendum vulnerasse vel occidisse, talis confessio per signa non potest esse, neque dici declarata & verificata, ut iudex certus sit vel satis percipere possit, tortum non torturæ cruciatu contra se esse mentitum, sed dixisse veritatem, quam innocens indicare nequivit, ut ita animo tranquillo & sine fluctuatione conscientiae eum possit condemnare ad mortem. Consequenter tali in casu tortura est tam injusta, quàm planè frustranea, & absque omni effectu. Temere autem ad ejusmodi carnificinam horribilem, immanem, crudelem & omnium periculosissimam, fallacissimamque profilire, extremæ impietatis & tyrannidis est. *dict. obs. 38. hoc tit.*

Quod si autem tali in casu reus tortus in negatione sua qualificata perseveraverit, est absolvendus, & evadit planè impunitus. *Vid. infr. obs. 37. hoc tit.*

Hippol. de Mars. singulari. 185. Is. in §. item, si quis. 5.

column. vers. finem inst. de action. & in l. ut vim de just.

& jur. Gaul. lib. 1. de pac. pub. cap. 17. n. 6. 7. 2. & seqq.

Laurent. Temmin. Rodulph. tr. Cautelarum, caut. 28.

Johann. de Arnon: caut.

ut & *Iul. Clar. pr. crim. vers. 17. quasi. 55. §. fin. nec non alii, paulò post nominandi, sequentem cautelam commendant, ut optimam & singularem: si nimirum reus respondeat & confiteatur hoc modo: Nego me vulnerasse vel occidisse, statim adjiciendo: & si contrarium apparebit, dico me fecisse ad defensionem, vide, quæ differat*

Fulv. Pacian. consil. 158. n. 9. 10. & seqq. & ibidem allegatos DD. Doct. Mart. in Digest. noviss. tom. 2. de confes. in criminal. cap. 12. Joseph. Ludovic. in decis. Rota Lucensis 19. Laurent. Temmin. Rodulph. intr. cautelar. dict. caut. 28.

Quia in criminalibus confessio non est dividenda, *Thom. Trivis.*

Nn

part. 2.

part. 2. decis. 46. Dicitur in genere, in criminalibus: Quia obtinet, non tantum in casu homicidii, sed etiam in quovis alio genere delicti.

Boss: in tit. d. confess: n. 23. & Ioseph: Ludov. dict: decis.

19. n. 12. & seqq.

ubi diversa ponuntur exempla. Non tamen ulli debet esse dubium, quin reus, si millies delictum se commississe negaverit, si de eo postea legitime convictus est, ad suam defensionem fecisse, allegare possit ac propterea audiendus, atque mendacio ejus, non obstante ad probandum admittendus sit. Quinimmo iudex valde erraret, qui aliter faceret, sententiamque juxta fisci, vel accusatoris probationes proferre vellet.

Petr. Cab: decis: 49. Gail: lib: 1. de pac. pub. cap. 18. n. 6.

& ibid. alleg: Da.

ratio est, quia favore defensionis reus pluribus & diversis, adeoque contrariis exceptionibus uti potest. *Gail. ibid. ubi citat textus: & cap: 17. n. 10. II.* Quod si autem reus defensionis qualitatem, confessioni suae antea simpliciter factae, postea ex intervallo adjectam non probaverit, poenâ venit plectendus ordinariâ. De quo, ut & de magna efficacia qualitatis, statim annexae; vide omnino *obs. 29. n. 7. & seq. tit. 2.*

Contrarium, quod nimirum in criminalibus confessio qualificata, pro parte possit acceptari, pro parte renui, sentit

Bartolus in dict: l. Aurelius. §. idem quasi vit. ff. de liberat. leg.

cujus opinionem sub distinctione recipit *Cason: in tr. de torment. cap: 18. nu: 13.* quam ibi videre poteris.

Et Barthol. sequitur Bald: in l. unic: in 9. colum: & seq.

C. de confess: Martin: Fran: tom: 3. conf: 7. tit. d. injur: n. 2. vid: Card: Tusch: lit: C. verb: confessio qualificata in crim: concl. 674. & ibi limitationes. Vid: etiam hac de re. Hart. Pist. part. 4. quast. 16. n. 9. & omnino Matt. Wesenb. conf. 19. Ludolph. Schrad. in comm. ad tit. d. jur. nat. gent. & civil. tit. 2. n. 63. & seqq.

Caveat

Caveat autem Advocatus, ne antè dictâ cautelâ, ut & aliis malè
utatur, & lucrando causam perdat animam: Eum enim non tan-
tùm in consilio cautum, in patrocínio fidelem, sed etiam in indi-
cio justum esse oportet. Sit quoque iudex circumspectus, dum
sentit se difficulter testes, vel alia indicia insultationis habitu-
rum contra homicidam, ne quispiam admittatur, qui eum ad re-
spondendum instruat. Posset enim sponte confiteri, vel ita de
circumstantiis respondere, ut indicia offensionis, vindictæ & ul-
tionis ex ipsa constarent responsione.

OBSERVATIO XX.

*Quomodo reus in crimine furti à tortura & ab ordinaria
pœna posui liberari?*

Confessionem qualificatam non dividendam esse, non tan-
tùm in casu homicidii, sed etiam in quovis genere delictor-
um, observatione præcedenti dictum est. Propterea aliam
inde deducit Hippol. de Mars. in pr. crim. §. postquam. n. 24. nimirum:
si reus in inquisitione furti videt de contræactione & asportatio-
ne bonorum contra se indicia exstare, confiteatur se bona in in-
quisitione nominata contræctasse, & exportasse, sed tanquam sua,
& ad se jure dominii vel quasi spectantia (quæ etiam interdum
furto auferre licet,

Menoch. de præsumpt. lib. 1. præf. 80 n. 35. & de recup.

poss. remed. 1. n. 313. & alii ibidem citati. Didac.

lib. 1. var. resol. cap. 2. n. 15.

Qualia etiam si postea non probaverit, à pœna ordinaria nihilo-
minus liberabitur: Quia curia inquirens non habet alias proba-
tiones de furto, nisi confessionem inquisiti: Quod menti perpe-
tuò tenendum hortatur Mars. d. l. & ibi refert exemplum à se præ-
dicatum, quo ita confessum liberaverat à pœna mortis: Quam-
vis ibidem non faciat expressam mentionem torturæ, eam tamen
non esse adhibendam deficientibus aliis indiciis, propter solam

Nn 2

confes-

confessionem qualificatam & identitatis rationem cautelæ antecedentis ex mente *Hippoliti* & allegat. *Dá.* facile colligitur: tum etiam ex hac ratione: Quia fraus in inquisito bonæ famæ non præsumitur, sed potius cessat omnis suspicio furri, *Menoch lib. 3. præsumpt. 141. n. 15.* Si autem inquisitus est malæ famæ, vel alia contra eum exstant fraudulentæ contrectationis indicia, hac cautela à tortura non liberabitur,

Menoch. de præsumpt. l. 1. quest. 89. num. 141. & de adipsic. poss. remedio. §. in fin. Bart. in l. ult. ff. d. quest.

OBSERVATIO XXI.

*Ut extrajudicialiter delictum confessus evadat torturam,
& pro alio metuente.*

1. Solent quidam ad eò jactitantes esse, ut de delicto extrajudicialiter glorientur, vel aliter illud sæpe ex nugandi pruritu confiteantur, ex quo nascitur contra eos indicium ad torturam, quam ut effugiat Reus, antè revocet istam confessionem, quàm torturæ subjiciatur, non allegato errore, quem probare non tenetur:

Bald. in l. unic. C. de confess. Ferrat. caut. 27. Anton.

Blanc. caut. 5. Carer. in pract. crim. de indic. parag.

septimum indicium, n. 7. Bald. in l. unic. C. de confess.

Ias. in l. Magistratibus. ff. de jurisdic. om. jud.

Idem judicium est de confessione facta coram iudice in competente, de quo omnino vide *Carer. dict. loc. pag. 101. 111.* & plures ab eo citatos, cui tamen contrarius est *Clar. in pr. cr. parag. fin. quest. 21.*

3. *vers. 31. & vers. 33.* errorem probandum esse asserens, propter rationem ibidem adjectam atque ei suffragatur *Petr. Caball. in resolut. crim. 81.* Si quis præter hoc metuat torturam, & fortasse iudex ei sit minatus secundum *l. si quis provocatione. C. de appellat. ab istis minis seu terrore appellet: Tunc iudex, nisi iniquè & nulliter procedere*

cederentet, torquere non potest, etiam si superior nondum inhibuerit, & si nihilominus torserit, confessio facta, in tormentis etiam ratificata, non valet. *Cap. caut. 230. Franc. Marc. decis. 60. p. 2.*
Ad quæ maximè faciunt, quæ dixi in *obs. 2. hoc tit.*

OBSERVATIO. XXII

Ne iudex confessioni, in tortura factæ, propter fragilitatis periculum etiam saepius ratificatæ, credat, nisi per signa à reo sit declarata & verificata.

Quàm sit res fragilis & periculosa confessio in tormentis facta ex l. 1. ff. de *quæst. parag. 23.* & ex suprà dictis constat: Cum itaque metus tormentorum duret, quàm diu reus in carcere detinetur, ne credat iudex tali confessioni, etiam saepius ratificatæ, nisi per signa ita declarata, & verificata sit, ut tortum non propter cruciatum ejusque durantem metum contra se mentitum fuisse, sed veritatem, quam innocens ita indicare nequibat *Constit. Carol. artic. 60.* dixisse, sat percipi possit: Id quod contra communem errorem iudicum notandum monet

Cajon. in tractat. De torment. cap. 1. n. 9. vid. infr. obs.

38 paulo ante fin. hoc tit.

Nec confessiones reorum in criminalibus, quæ præterea non debent esse æquivocæ, nec vagæ & generales, sed certæ & speciales,

Mascard. d. prob. vol. 1. con. 348. n. 36 Foller. in pr. crim.

verb. Etsi confitebuntur. part. 1. n. 59.

sufficere iudicet ad liquidationem facti, cum illæ pro exploratis facinoribus non habendæ,

l. 1. parag. Divus Severus. & parag. si servi. ff. de quæst.

l. sicut. l. 1. C. eod. Zing. d. tort. cap. 5. n. 21. & seqq.

sed de eo aliunde debet constare,

Bertrand. conf. 174. n. 3 vol. 2. Bertaz. ol. conf. crim.

241. n. 17. Moller in semest. lib. 3. cap. 40. n. 2.

Cujus rei ratio est, quia qui ad confitendum tantâ truculentiâ adi-

Nn 3

guntur,

guntur, facinus, quod fatentur, circumstantiis, quamvis falsis, plerumque ita vestire solent, ut creditu reddant facilius, torturæ cruciatus evadant, & desperabundi mortis solatium etiam innocentissimi citius sibi accelerent, & quodd in hac dubietate animus judicis non possit esse quietus, ut condemnet. Ejusmodi autem signa sive circumstantiæ pro ratione delicti variis modis scit indagare judicis prudentia, veluti in delicto homicidii, si ex Reo quæ-
 3 ratur, cur occiderit? ubi locorum? quibus armis? in qua parte corporis occisum percussit? Et singulari juramento præstito debent Medici sive Chyrurgi inspicere cadaver, & deponere, an ex vulnere, & si plura inflicta, ex quo mors secuta sit:

Const. Carl. art. 149. Iul. Clar. pr. crim. parag. homicidium. vers. scias autem. 43.

ubi addit, sufficere, si Medici in initio officii ad hoc generale præstiterunt juramentum. Ex his & similibus veritas interdum & innocentia (in quam judex ex officio diligenter inquirere tenetur *l. si non defendantur. ff. de pœnis vid. supr. obs. 2. hoc tit.*) confitentis facile elucescet. Sic in crimine furti interrogari debet, cui & quanti rem furto ablatam vendiderit? si non vendidit, ubi reliquerit? & si quospiam reus nominaverit, ab illis veritas exploranda est. Sic in crimine veneficii quæatur, ubi emerit? à quo? quando? quanti? & per quem dederit? in primis autem curet judex, ut de qualitate veneni jurati deponant Medici, an sit ad occidendum sufficiens: Ne reus ex confessione erronea, cum vires dati veneni nesciat, damnetur: Huc repete, quæ dixi *suprà in observ. 3. hoc tit.* Id genus plures circumstantias indagandas in aliis etiam delictis vide in *Const. Carol. V. Crim. art. 48. 49. 50. 51. 52.* Hæc si prætermittuntur,
 4 sæpe innocens condemnabitur, cujus rei exstant exempla vide *Valer. Max. lib. 8. cap. 4. d. quæst. M. Agrii Argentarii servus Alexandrum C. Fannii servum occidisse insimulatus est, eoque nomine tortus: Admisisse se id facinus constantissimè asseveravit: Itaque Fannio deditus, supplicio affectus est: Parvulo deinde tempore interjecto, ille, cujus de nece creditum erat, domum rediit: Præterea & alia, multum notabilia refert Menoch. de Arb. jud. lib. 2.*
cas. 269.

cas. 269. cas. 270. cas. 272. Quò lectorem remitto. Refertur de foemina, paucos ante annos ob insimulatum magiæ crimen in aliquo pago combusta: Quæ, cum esset ab alia denunciata, illico capta, ad quæstionem fuit abrepta & vi tormentorum confessa, se alicujus rustici vaccam illo tempore: Item, ante duos annos, alterius infantem necasse: Toti autem pago, etiam pueris constabat, vaccam dicto tempore esse mortuam, & infantem contabuisse. Ista foemina, cum alia non sciret, hæc edixit maleficia, & à multis dicitur innocens ad supplicium tracta: id quod creditu non est difficile: Quia imperiti & socordes iudices in alias circumstantias non inquisiverant, illas dictas sufficientes esse sibi persuadentes. Verùm hæc fuit incuria magna, & supina dicta *constit. Carol.* negligentia, cum illa delicta quivis istius pagi indicare & ita contra se mentiri potuisset. Quis denique dubitat, similia hodierno tempore propter deplorandum torturæ abusum, præ quo verus usus vix cerni potest amplius, non raro contingere? quo tanta est multorum latrunculatorum ruditas, (quicquid etiam sibi inaniter tribuant) ut vix sinistro oculo jura criminalia conspexerint, insuper ipsam Constitutionem Imperii criminalem, quæ tamen sat brevis est & perspicua, supinè negligent.

OBSERVATIO XXIII.

*Ne torquendus appellare possit; quæ tamen impro-
batur.*

EX Maranta de ord. jud. part. 2. partis 6. act. 14. n. 14. Iulius Clarus lib. 5. sentent. parag. fin. quest. 64. n. 27. hanc allegat cautelam, ne iudices interponant decretum de torquendo reo palàm, sed ducto ad locum torturæ, & statim, ubi incipit ligari, utque immediatè torqueant: Nec enim tunc attenditur appellatio rei, qui jam tormentis applicatur. Verùm hujus cautelæ, in locis, ubi per statuta vel consuetudinem à criminalibus appellare non licet, nullus est usus. Ego autem puto, etiam extra dictam consuetu-

suetudinem, ubi nimirum à criminalibus appellare est permis-
sum, justum judicem hac cautela tutè, illæsa justitiâ, & sine hor-
ribili conscientiæ vulnere uti non posse: Nam, præterea, quòd ta-
lis sententia ratione loci, ubi fertur, nimirum carceris & tortu-
ræ, vitio nullitatis affecta sit, secundum

Bart. & Bald. in l. 1. C. de sent. ex brev. recit. & ipsum

Marant. in tit. de sent. n. 48. 55.

4 iniquum est, in causis tam arduis, & cum tortura major sit pœna,
5 quàm utriusque manus abscissio, feratque secum damnum irre-
parabile,

Bart. & DD. in l. fin. ff. de appell. recip. Bald. in

l. 2. C. de Episc. aud.

commune illud beneficium, quod ad corrigendam judicum, tam
iniquitatem, quàm imperitiam adinventum est, l. 1. ff. de appell.
insidiosè & modo planè violento ac præpostero, quo sententia
fertur, postquam cepta est executio, adimere: Nec judex inferior
potest facere, quod à sententiis suis non appelletur ad supe-
riorem,

Bart. in l. 1. §. interdum: ff. à quib. appell. non lic. &

DD. Communiter.

Immò, interlocutoriâ torturæ latâ, decem dierum lapsus exspe-
ctandus est.

Francisc. Marcus decis. Parlam. Delph. 905. part. 1.

Dost. Marta in Digest. nov. tom. 2. tit. de tortura
cap. 26.

Et appellatione intra decendium interposita, quamvis inhibiti-
o à judice, ad quem nondum impetrata sit, & judici, à quo insi-
nuata, nihilominus, cum torturæ interlocutoria contineat gra-
vamen irreparabile, judex ab ea debet abstinere, minimeque suam
sententiam exsequi,

Zanger: d. tortur. cap. 4. n. 4. 5. & 6. & ab eo ibidem citari

Brun. in tr. d. indiciis. quest. 5. secunda partis. n. 15.

De appellatione in causis criminalibus vide quædam *infr. tit. 5.*
obs. 1. Si autem tortura nulliter est decreta, vel præterea judex
nulli-

nulliter processit, etiam in locis, ubi appellare non licet, remedium querelæ nullitatis superest, quæ etiam in Camera admittitur.

*Ordin. Cam. part. 2. tit. 28. §. 5. Gail. lib. 1. obs. 1.
n. 27. 28. vid. infr. tit. 5. obs. 1.*

O B S E R V A T I O XXIV.

*Pro iudice, ad torturam procedente, & ne insimulari possit,
mavum in torquendo excessisse, ac proinde tutus sit à pœna
Syndicatus.*

Ista die, qua quis torquendus est, ei cibum, neque potum esse
dandum ante torturam, ne corpus ex cibo turbetur in tortura,
consulit iudici

*Milleus in pract. crim. mihi pag. 127. n. 51. Iul. Clar:
lib. 5. sent. 4. fin. quest. 64. n. 30.*

ubi addit, hoc intelligi per decem horas,

*Facult. Iurid. Colonienfis apud: Coshman: vol. 3.
resp. 30. n. 247.*

Et ita servare communem practicam attestatur

*Mars: in l. 1. in princ. n. 29. ff. d. quest. Farrinac: d.
indis. & tort: quest. 33. v. 32. & ab eo citati.*

Multi enim reperiuntur, qui, si post sumptum cibum torquen-
tur, omnia, quæ comederunt, interdum & proprium sanguinem
evomunt, per quod cerebrum ita turbatur, ut per duas trêsvê ho-
ras non sint in plenitudine intellectus. Ante omnia caveat ju-
dex, ne detur unquam reo cibus suspectus, panis vel placenta:
nam in pane vel placenta cummuniter ponuntur incantationes
contra tormenta: Propterea omnem cibum suspectum rejiciat,
& alium subroget de suo:

*Hippol. de Mars: in pract. crim. §. nunc videndum. in fin:
ubi tanquam expertus loquitur & mirabilia narrat.*

Diligenter caveat iudex, ne in torquendo excedat mo-
dum

O o

dum consuetum, qui adhiberi solet juxta qualitatem personæ & delicti, alioquin tenetur de Syndicatu: *Barri: in 1. questionis modum. n. 1. ff. d. quest.* Cujus opinio communiter approbata est, ut dicit *Mars: in pract. crim: §. Expedita. n. 89. in fin.* quem refert *Iul: Clar: lib. 5. sent: §. fin. quest. 64. nu. 37.* ubi & hoc cauti consilii dat iudici, ut nimirum curet per Notarium scribi in actis processus qualitatem, quantitatem torturæ & alia particularia, in hunc finem, ut semper apparere possit, an intervenerit aliquis excessus vel culpa ex parte iudicis: Et ita communiter servari testatur

Gomez, cap: 13. delictorum: n. 6. versic: si verò iudex:
vid: Menoch: de arb: jud: lib: 2. cas: 340. n. 10. & seqq.

Hanc Cautelam etiam vide apud

Hippol: de Mars: in pract: crim: §. quoniam. n. 48.
& Magon: decis: 89. n. 8. Petr: Greg: Tholos:
lib. 48. cap: 12. n. 25.

Unde horologium pulveris, ad quolibet temporis momenta commensuranda, adhiberi solet, ut sciatur, quamdiu reus in tormentis permanferit. *Gilhaus: in arb: crim: cap. 6. part: 7. sect. 3. num. 50.* Officium Iudicis, Syndicatum evitaturi, etiam expostulat, ut ipse semper, & toti actui torturæ astet, nec ab eo recedat, non tantum, ut suggestiones carnificum, de quibus dixi *obs. 12. hoc tit.* evitentur, sed etiam, ut ministris modum excedentibus, quod perfacile, nedum plerumque fit, nisi præsentia iudicis impediat, possit inhibere. *Menoch: dict: loc. n. 13.* & bene videre, quomodo sese in equuleo habeat reus, an deficere incipiat, necne, & si videt deficere, oportet mandare, eum statim deponi. Hanc si non adhibuerit diligentiam, maxime autem, si misero in torturâ vel solo, vel sub manibus custodum, ut plurimum crudelium & indiscretorum relicto abierit, ederit, biberit, vel, quod omnium est pessimum, luserit interim, quarum immanium Iudicum umbrarum plures se vidisse testatur

Farrivac: in pract: crim: tit: de tortur: quest: 37. n. 149.
 pro ratione omisi & commissi condignæ reatum pœnæ incurrit.

Cum

Cum aliis hac de re videre est *Menoch: dict: cas: 340.* Si quoque sibi fudit iudex, quando tortus decesit, adhibeat Medicos, qui cadavere inspecto, referant illius signa & livores, suum exponendo iudicium, an ex tormentis mortuus sit, an minus. Peritis enim in arte credendum. Ubi etiam probare poterit iudex, tortum post torturam noluisse mederi & medicamenta sprevisse, suâ, non iudicis culpâ decessisse præsumitur. Vide post alios *Menoch: sep: dict: loc: n. 11. 12.* Debet etiam adverti, an torquendus brachiis vel manibus sit debilitatus, atque tunc superfederi, periti consuli & eorum relatio ad acta notari, ut possit vel torqueri vel tormentum mutari. *Cardinal: Tusc. tom. 8. concl. 326. n. 21.* Ne autem iudex nequam hominum fraudibus involvatur, huc repeto *observationem 24. tit: 3. de capt. & care:* Quando tortus deponendus est, iudex astare debet & curare, eum leviter de tortura deponi, dissolvi, brachia adaptari, investiri, & ad locum suum reponi. *Gilhaus: dict: loc. in fin:* Quam pessimè autem hæc omnia sæpe negligentur, apparet inter reliqua ex nimia licentia & libertate, quam quibusdam in locis sine ulla contradictione iudicum maleficiorum, habent carnifices in ipso actu torturæ. Cum enim iudicis sit interrogationes aliaque verba facere, torturam prudenter, clementer & legaliter moderari & dirigere, carnificum autem tacere, & iussa tantum exactè ad præscriptum exsequi, hi tamen potestatem sibi sumunt, reos interrogandi, strenuè interpellandi, in tortura pendentes, atrocibus minis, ni fateantur, stimulandi, & tormenta pro lubitu, donec vocem tandem ruperint, intendendi, iudice ne verbulo quidem contradicente, sed potius exultante, quòd carnificem sit nactus, qui robustissimum quemque frangere, & insigni scilicet suo artificio, quibus aliis omnibus palmam præripit, ad confitendum adigere possit. Magna, tum deploranda, tum deridenda ruditas, quæ iudicis officium pervertit in partes carnificis. Ad probationem excessus iudicis in torturâ inflicta, vide quædam apud

Cothman. vol. 3. respons. 29. num. 239.

& seqq.

O o 2

OBSER-

OBSERVATIO XXV.

Pro iudice, qui aliquem injustè tormentis subjecit, ne possit conveniri super Syndicatu: Et pro rei Advocato, ut ejusmodi iudicis effugium impediatur.

Judicem non posse quæstioni quenquam subicere, nisi contra eum legitima indicia delicti præcesserint, jura sunt plùs quàm manifesta,

l. 1. in pr: l. fin. ff. d. quæst: l. milites: §. oportet: C. cod: l. sicut: C. de falsi:

Quod ubi nihilominus fecerit, tenetur de Syndicatu.

Bald: in Rubr: C. de pœn: jud: qui mal: jud: Salic: in l. fin: quæst: 7. C. cod:

2 Damnum & dolorem resarcire tenetur. *Constit. Carolin: Art: 201.*

Ac propterea conveniri potest coram proximè superiori: Art: 61.

in fin: Ut autem iudex, qui injustè reum torturæ apposuit, illud

3 *effugere possit, cautelam scribit*

Ang: in l. injuriarum: parag: si quis, quod decreto: ff. de injur: Ferrar: Caut: 14. n. 2. Gatald: de synd: n. 7. Caver: in pract: crim: de tortur: parag: circa septimum: num. 31. pag: 193. Iul: Clar: in pract: crim. parag. fin. quæst: 64. n. 39.

nimirum, ut in relaxatione torti, inducat ipsum blanditiis & aliis modis ad confitendum, se legitime esse tortum, & faciat, ut aliquis Notarius de tali confessione rogatus instrumentum conficiat, sic non tenebitur in Syndicatu: *Quam Cautelam, immò corruptelam, ut & aliam in observat. 41. hoc tit. quæ est ejusdem farinae, qua iniquitati iudicum immoderatorum, truculentorum, & ad torquendum quovis tempore plùs, quàm par est proclivium, callida latibula & fucum scelestam hanc turpitudinem obtegendi monstrant, & ad majorem sævitiam, vel ex tumido zelo, vel incauto & præcipiti usu, vel ex mero odio irruendi*

irruendi in miseros innocentes, & eorum corpora lacerandi, aperiunt fenestram, unquam placuisse viris tantis, non possum satis demirari, decuisset eos potius, tanquam jurium & Justitiæ peritos Antistites, propter tam amplam torturâ abutendi occasionem, & latrunculatorum infrenatam libidinem, eò consilia sua dirigere, ut magna severitate ejusmodi fraudes & insidiæ, à quibus judicem, si quenkumque alium, oportet esse prorsus immunem, punirentur. Est autem cautela contra dictam corruptelam, ut nimirum advocatus torti, ubi intelligit suum clientem, non præcedentibus legitimis indiciis, quæstioni fuisse subiectum, illico ei consulat, ne vel ante, vel in relaxatione fateatur, se legitimè esse tortum: Vel, ubi semel factus est, det operam probare, eam confessionem à suo clientulo esse factam ad obtinendam liberationem, & ex metu durioris & diuturnioris carceris, qui dicitur species torturæ: *Anch. conf. 24. n. 4.* quam opinionem communem esse dicit *Alex. conf. 52. n. 3. lib. 3.* Et talis confessio judici non proderit

per gl. in l. pen. & ibi Bart. ff. d. quest. Ang. in l. 1.

C. de confess. Claud. Battand. in tr. caus. crim. regul. 48. num. 1.

vel si potest, probet, dolum ex parte judicis inducentis, tunc omnino super Syndicatu conveniri potest, ex juribus suprà dictis: Quid si tortus asserat, se ex metu ejusmodi confessionem fecisse, judex autem eam spontaneam dicat, nec aliter quicquam appareat? In hoc dubio præsumitur per metum extorta:

Carer in pract. tit. d. confess. n. 174 Hieron. Giachar.

in Addit. ad Iul. Clar. lib. 5. sent. 4. fin. quest. 64.

n. 40. in fin. Marfil. conf. 48. n. 29. Grammat.

Conf. 60. n. 5. Alex. conf. 52. in fin. lib. 3. Roland.

à vall. conf. 17. n. 21. & seqq. lib. 3.

Ethæ opinio est communis, nec ab ea recedendum in judicando & consulendo,

Roland: dict. loc: Bursat. conf. 201. num. 2. lib. 2.

Honded: vol. 1. Conf. 106. n. 61. pag. 817.

O o 3.

Quid

Quid verò, si iudex fundamentum suæ assertionis in instrumento contineri asserat: Nihilominus meo iudicio, confessionem sponte esse factam, eo non potest probari: cum Notarius hæc ignoraverit, nec scire unquam potuerit. Quæ etiam est sententia

Bald: in cons. 479. par. 5. incip. in Christi. Pet. de Anch: in cons. 24. incipit. visa inquisitione: Alex: in cons. 5. vol: 1. incipit. redemptoris &c. Hippol. de Marf: in sing. suis, singulari. 1.

- 7 Nam id ipsum, scilicet, utrum quis sponte, an verò invitus sit confessus, in animo relaxati, quem nemo mortalium introspicere quivit, remansit: Ad hæc vide, quæ dixi *hoc tit. observ. 11. & observ. 18.* Præterea rei, ut plurimum jurium & praxeos criminalis imperiti, non norunt discernere, utrum indicia sint sufficientia ad torturam, utrum ea sint rite & plenè probata, an minus, ac proinde, an iustè sint torti, nec ne: Qualis itaque est Confessio ejus. quod quis non intelligit? Insuper, si iudex justæ torturæ relaxatum subjecerat, (quod acta docere debent) cui bono ejusmodi confessionem exegit? Sanè, cum illud sit extra usum criminalis praxeos, &, ubi quæstio iustè fuit adhibita, planè supervacaneum & nullius efficaciæ, iudex hoc ipso potius se reddit de injusta tortura suspectum.

OBSERVATIO XXVI.

Ne confessus in tortura instruatur ad revocationem confessionis.

- 1 P Ræcedentibus etiam legitimis indiciis confessioni, in tortura factæ, non statuitur, nisi ea à reo ad banchum juris (quod vocant) ratificata sit. Quæ est sententia communis, ut dicit *Boer: decis. 163. num. 18.* & ita servat consuetudo, ut attestatur *Bart. in l. 1. in fin. ff. de custod. reor.* Ne autem reus instruatur ad confessionis revocationem, cautelam post alios tradit *Iul. Clar. lib. 5.*

lib. 5. sent. 4. fin. quest. 64. n. 40. scilicet, ne post talem confessio-
nem iudex reum permittat duci ad illos carceres, in quibus sunt
alii incarcerationum plures, sed ad quendam locum separatum:
Quia in carcere, ubi sunt multi Criminosi, est schola, quia de
facili unus docet alium (ut sunt verba Clari) quicquid debeat
dicere, ut evadat, & sic, quod revocet suam confessionem: Exem-
pla sæpe sunt obviam in mulieribus edoctis, ut simulent se præ-
gnantes, quò minus possint torqueri, secundum

*l. pręnantis: ff. de pæn: Pręcipit & confirmatio
Carol. Art. 11.*

ut, quantum fieri possit, capti separatis carceribus custo-
diantur.

OBSERVATIO XXVII.

Ne torqueatur, apud quem res furtiva reperta est.

Quem penes res furto ablata reperitur, adversus eum indi-
cium est ad torturam, nisi doceat (nec enim sufficit, no-
minare mortuum absentem, aut incognitum, aut ne-
gantem:

Marscard. de prob: lib. 2. conclus. 833. n. 12. & seq.

Iob. Bonif. in tract. de furt. 4. 2. n. 75.)

à quo eam habuerit

Barr. in l. fin. quest. n. 5. l. incivilem. C. de furt. Iul.

Clar. lib. 5. sent. 4. fin. quest. 21. vers. 41. & ult.

Pro eo hæc est observatio, ut alleget se solitum esse, ejusmodi
res mobiles emere & vendere:

Ludov. de Peguera. decis. conf. Cath. 73. Doct. Mar-

ta in Digest. novissimis. tom. 2. tit. de furt. cap. 11.

vel alleget & probet de se bonam famam, sic tutus erit, & ei
creditur sine hac justificatione:

Angel: ad l. ancilla: C. d. furt. Baldi Conf. 410.

col. 3. circa medium. lib. 2. Tirag. d. pæn. caus. 51.

n. 131.

*n. 131. Rolund. à Vall. Conf. 45. n. 41. lib. 1.
Cravet. Conf. 65. n. 12. Gramm. Conf. 38. n. 14.*

Et hæc est sententia communis,

*Iul. Clar. in pract. §. fin. quest. 21. in fin. Rolund. à
Vall. Conf. 96. num. 25. vol. 2. Plot. d. in lit. jur.
§. 54. n. 25. Gomez. variar. resolut. tom. 3. cap. 13.
n. 12. Bert. conf. 107. lib. 1. n. 1.*

Ratio est, quia quantum gravatur ipsius rei furtivæ inventione, tantum sublevatur bona sua existimatione: Indiciis enim indicia tolluntur contraria, & una præsumptio tollit aliam, & fortior debiliorem. Si autem est malæ famæ, duobus gravatur indicis: Et malâ famâ & inventione rei furtivæ,

*Ioh. Bonifac. in tract. de furt. §. 2. n. 64. Iul. Clar.
dicto loco: Vinc. Carocius de resur. furt. pen. text.
reperit: quest. §. num. 2. & quest. 6. n. 1. & 2. Fran-
cisc. Vivius Decis: 467. Doct. Marta in Digest. no-
visimis. tom. 2. tit. de tortura cap. final.*

ubi deciditur, malam vitam & famam à Fisco esse probandam, alioquin simpliciter non esse torquendum, penes quem res furtiva invenitur.

OBSERVATIO XXVIII.

*Proreo, testem de delicto nocturno deponentem, falso
asseruisse convicturo.*

TESTIS de visu deponens omni exceptione major habitus, facit sufficiens indicium ad torturam,

*Rom. conf. 451. num. 4. Iul. Clar. lib. 5. sent. §.
fin. quest. 21. n. 2.*

Videtamen omnino observ. 38. hoc tit. qui etiam deponere debet, quod ipse interfuerit, aliàs non facit tale indicium

Cason: de indic. per vis. uni test. cap. 1. num. 4. fol. 50.

2 Quid si delictum aliquod de nocte perpetratum sit, & testis affirmet,

met, quodd reus illud commiserit, se vidisse & de facie eum cognovisse? Cautela est, ut consideret reus ejusque Advocatus, an tempore & in loco delicti candela fuerit accensa, vel an luna conspecta locum illustraverit: Præterea quoque, an testis idipsum deposuerit, an testis antea reum sæpe viderit, Craver. conf. 99. n. 8. sin minus à seipso naturaliter reprobatur, nec ullam fidem facit.

Iul. Clar. dict. loc. n. 3. Honded. vol. 1. conf. 108. n. 20.

& seqq. Decian. vol. 1. conf. 56. n. 29. & 30. Coler.

Conf. 7. n. 31. 32. Schurff. Cent. 1. conf. 94. Menoch.

de arb. jud. cas. 279. n. 3.

ubi etiam refert ex Plutarch. in vita Alcibiadis, testes quosdam Athenis falsi fuisse convictos. Addit Craver. dict. loc. quod testis deponens de actu facto, de nocte ad lumen lunæ de facili fallitur. Vi-
de etiam Boer. decis. 165. num. 6. Quæri quoque potest ex teste, 3
num reus pallida vel rubea facie & cujus coloris vestitu indutus fuerit? Boss. de resp. à reo fac. n. 15. Alii dicunt, testes deponentes se vidisse etiam ad lumen lunæ, non esse integræ fidei.

Felin. in c. sicut. n. 5. extr. de re judic. Boss. in tit. de indic. num. 173. vers. & eodem modo.

ubi dicit, quicquid sit in civilibus, in criminalibus tamen talem probationem non concludere. Quod post alios secutus est Farinac. in pr. crim. conf. 166. num. 14.

OBSERVATIO XXIX.

Pro judice super nominandis complicibus vel novis criminibus torquente, ne syndicatus reatum incurras.

Confessum vel convictum si iudex contra *Constit. crim. Carol. 1. Art. 69.* torturæ subjecerit, Syndicatus reatum incurrit:
Castr. l. 1. nu. 7. C. de jurejur. propt. Cal. Boss. de indic. & confid. ante tort. Mars. pr. crim. 4. nunc videndum. n. 22. & seq.

Pp

& si

- 2 & si confessus vel convictus torquetur, ac in tormentis delictum negat, inque ea negatione persistit, dicitur purgasse indicia & probationes contra se existentes, ut veniat absolvendus,

Marfil. in l. edictum. ff. de quest. Carer. in pract. crim. ab init. de appellat. in crimin. n. 47. pag. 7. Decian. vol. 2. cons. 92. n. 132.

- 3 vel saltem in poenam ordinariam non condemnandus:

Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. quest. 64. vers. veritas est. & vers. illata reo. Alber. de Rosar. in rubr. C. de quest. n. 9. & in l. edictum. nu. 2. ff. de quest. Boer. decis. 163. n. 12. & 13. Crav. consil. 237. nu. 4.

- 4 Verum enim verò in delictis, in quibus super nominandis complicibus, sociis vel mandatoribus torquere licet, (quæ autem illa sint, vide prolixius *Speckhan. cent. 3. class. 2. quest. 18.*) quò minus torturâ examinari possit confessus vel convictus: Vel etiam existentibus indiciis legitimis super novis criminibus, nihil obstat;

Iul. Clar. d. loc. Gram. cons. 1. n. 2. & seq. in crim. & alii plures.

- 5 Pro iudice autem in hoc passus est, ut protestetur, se sine præiudicio confessati & convicti criminis, vel (si reus condemnatus est) sine præiudicio condemnationis, super complicibus vel novis delictis, quorum exstant indicia, torturam adhibere: Et curet hanc protestationem ad acta scribi, caveatque, ne de principali delicto interrogationes faciat, alioquin dicta protestatio est contraria facto, nihilque operatur: Sed potius in tortura reo crimen negante, ut memini, indicia existentia & probationes purgatæ sunt, iudex audit fatuus & de syndicatu tenetur:

Alber. de Rosar. in Rubr. c. d. quest. Boer. dict. loc. Craver. dict. loc. Clar. dict. loc.

- 6 Si fortè imperitus dicat: consuetudinem hæcenus contrarium observasse, quò nimirum rei de aliis criminibus, etiamsi non sint in promptu indicia, interrogari possint: Scito talem consuetudinem non valere:

Carer. in pr. crim. de tort. parag. 8. num. 12. pag.

mibi

*mibi 191. Gand. rubr. d. quest. vers. sed quid de questio-
ne, quæ quotidie occurrit.*

Dicta etiam obtinent, non solum, quando reus interrogatur super 7
ipso delicto principali, sed etiam, quando interrogatur super ejus
qualitatibus. Item, quando de principali crimine interroga-
tur à iudice, non ex scriptis, sed ore tenus: & Notarius non scribit
interrogationem, quæ est fraus impia impiorum iudicum: Tunc
enim talis protestatio perinde est factio contraria, & reus in nega-
tione persistens, purgat probationes: In quo iudices multum
onerant suam conscientiam, sibi gehennam ædificantes, cum præ-
iudicio rei & reipub. Cum itaque ejusmodi interrogationes sint
plenæ doli ac periculi, ab iis iudices sibi caveant maximè:

Vide Ioseph. Ludovv. in decis. Lucens. decis. 13. num. 64.

ita referentem: Sunt quidam malitiosi iudices, qui mandant
torqueri reum ad effectum eum interrogandi super complicitibus
& mandantibus, & de hoc apud acta protestantur: quando ta-
men examinant reum in tortura, absque eo, quod scribi faciant,
interrogant reum de delicto principali, contra protestationem
factam, quod quidem delictum purgatum esset per torturam, vel
saltem minoratum, si hoc redigi fecissent in scriptis, juxta decis.
Grammat. 96. paulo post princ. ideo iudices habeant semper Deum
& justitiam præ oculis, & abstineant à prædictis. Nec antè me-
morata protestatio juvat, si iudex monet reum ad dicendam veri- 9
tatem, & reus respondendo negat principale delictum: Præsu-
mitur enim interrogasse super delicto principali,

Prosper. Favinar. lib. 1. in pract. crim. tit. 5. quest. 40.

*n. 20. & seqq. usque ad fin. & ibid. allegati Dd. Bur-
sar. conf. 346. n. 4. sub vers. quia responderetur.
lib. 4.*

Quæ bene sunt notanda.

OBSERVATIO. XXX.

Pro iudice & iudicii Notario ad variationem & trepidationem testis vel rei.

T Estis vel Reus quando variat, cautela pro iudice est, ut curet variationem, trepidationem & fortè coloris mutationem scribi ad acta, aliàs punitur in Syndicatu:

Dec. in cap. quoniam contra. num. 49. de probat. & Felin: n. 49. Bart. in l. 3. n. 4. ff. de testib. Bald. in l. cum Magistratus. in fin. C. quando prov. non est necess. & in l. 1. §. curatores. in fin. ff. de Magistrat. conven.

2 Et notarius ex ejus mandato & jussu scribat, aliàs non probatur, nec facit indicium; *Bald. in l. qui falsa vel varia ff. de testib. Unde ta-*

3 bellio ad tutiorem cautelam poterit scribere: Iudex mihi dixit, ut scriberem talem variare, & videbatur mihi vacillare, ex quo audi:

Mars. in l. ex libro. num. 19. & seq. ff. de quest. Abb. in cap. quoniam contra. n. 35. de probat.

vel ita: dicto interrogatorio facto, interrogatus factus est vultu pallidus, & trepidavit, vidente me Notario, & commissario vel iudice interrogante, qui in præsentia ipsius inquisiti audientis & non contradicentis jussit mihi, qui ita in actis scriberem: Si autem Notarius non percipiat trepidationem & coloris mutationem, non debet scribere, quòd ita sit, sed quòd iudex ita dixerit:

Purpurat. inter consil. feudal. variar. cons. 59. n. 27.

Id quod iudex & Notarius cautè, non in inquisito tantum, sed in teste etiam observabit.

Cagnac in c. quoniam contra. n. 257. & 262. de probat.

4 Obiter autem addo, ut variatio, quæ vult attendi, sit circa negotium principale, locum & tempus delicti: Non talis, quæ tantum est circa nomen, cognomen, originem & id genus alia,

gl. in c. cum ecclesia verb. vacillare de caus. possess. &

prop.

prop: Bart. in l. eos vers: quero, qua dicatur. ff. de fals.

Spec: in tit. de test. §. 1. vers: item quod est varius.

Rei variationem sive mendacium, circa causam principalem & circumstantias, eam principaliter & directò respicientes efficere indicium ad torturam, notum est

ex l. De minore. §. plurimum. ff. d. quest. & ibi Bart.

idem in l. fin. d. quest. Cason. in tr. de indic. de non

dict. cap. 2. Iul. Clar. pr. crim. §. fin. quest: 2 1. vers:

mendacium. 39.

hic pro iudice interrogante est, si paver, variat & trepidat reus, ut idiplum statim per Notarium suum scribi curet, ex ore ejus, quid nunc, quidque paulò post respondeat, excipiat, & calamo non parcat: Si enim ex actis non constant dicta rei varia & quomodo variaverit vel trepidaverit, ac iudex ex sua scientia sola reum torturæ applicuit, dicitur injustè eum torfisse & sine indiciiis, teneturque de Syndicatu, ut antea memini: Ubi autem iudex fideliter dicta varia ad acta illicò ex ore respondentis conscripserit, interdum aliis indiciiis non existentibus, eum torquere potest, juxta

Bart. d. l. Ang: Ares. de malef in verb: fama publica, in

verb: nono quero, Hippolit. de Mars. in pr. crim: §.

Diligenter. n. 74. & nu. 98.

cautus autem sit iudex, ut prudenter discernat, quantum fidei trepidationi & variationi tribuat: sunt enim quidam ita simplices & stupidi, ut statim, quando veniunt ad præsentiam iudicis, vix vocem exprimere possint, quamvis sint innocentes, vide, qua dixi in obs. 1. hoc tit. n. 13. Et bene advertat, ne fallatur: Non enim mirandum est, si vir honestus, & qui non appareat aliàs de vili actu reprehensus, insuper vel diffamatus, & sic de facto & inciviliter captus & abditus, ad præsentiam hominis de se confessi, expavescat: tum propter repentinam & gravem injuriã sibi illatam in carcerando & compeditando: tum propter falsum testem. Talia non contingunt, sine quodam animorum conflictu, ut ex

Boetio de consolatione Philos. tradit. Bertrand. vol. 4.

cons. 308. n. 6.

Pp 3

Cujus

Cujus rei exemplum ex *Par: de Puteo* affert *Purpurat. inter consilia feudalia varior. conf. 53. n. 27.* Et *Carer. in pract. crim: de indicis. §. Sextum indicium. num. 2. pag. 108.* de nobili quodam inculpato de magno crimine, qui cum intravit aulam, statim cecidit in terram, minxit & egestionem emisit, cum tamen repertus fuerit innocens: Et dicit *Lucas de Penna in l. quoties. C. de dignis.* Pallere, titubare & inconstanter loqui, in aliquibus contingere ob periculi magnitudinem, vel cordis debilitatem aut pusillanimitatem, allegando ad hoc Ciceronem: Et alios præmeditados constanter loqui, cum tamen sint criminosi.

Grevius de tortur. lib. 1. cap. 6. pag: 177. & seqq. & 181.

hisce rectè astipulatur, scribens, quod sæpe reus ex metu opprimendæ suæ innocentiae, quam modis omnibus, sibi etiam non raro noxiis, pandere atque manifestare properat, aut ex consternati animi perturbatione, quæ in homine meticuloso ad conspectum judicis nimium trepidante, crebra est, facile ad linguae lapsum aut sermonis varietatem producat: maxime si accedat solita illa, acris & acerba judicis severi compellatio, licitorum præsentia, & tormentorum metus, quæ etiam virum fortissimum & innocentissimum ita percellere possunt, ut cogitata ferme proloqui nequeat. Et contrà, illi qui multiplicato scelere flagitiis assuevere, imperterrito vultu, tanta animi alacritate & præsentia, tantâ sermonis constantiâ judicis conspectum, quantumvis terribilem sustinent, interrogata excipiunt, atque omnia coram judice peragunt, ut nihil penè de sceleratæ suæ conscientiae malitiâ externis hisce gestibus prodant: jam pridem edocti, ad hæc singula judices accuratè attendere, & culpæ hinc, vel innocentiae argumenta petere.

OBSE RVATIO XXXI.

Ne interroget judex, in tortura de aliis delictis, quorum non exstant indicia, cum de iis facta confessio sit invalida.

Nemo super aliquo delicto torqueri potest, nisi indicia legitima & sufficientia præcedant, *l. 1. in pr. ff. d. quæst. l. milites. parag:*

parag: oportet. C. de quest. Quæritur jam, an reus crimen, cujus ex-
stant indicia, confessus, in tortura super aliis, de quibus non sunt
indicia, interrogari possit? Dicitur, quod non: Alioquin enim
contra dictas leges injustè torqueretur & interrogaretur, & ejus
facta confessio de aliis delictis esset invalida: 1

*Constit. Carol. art. 20. vide, quæ dixi supra observat. se-
cunda hoc tit. & Mars. cons. 120. n. 36. Sim. Pist.
cons. 10. quod exstat post consilia Modest. Pist. vol. 2.* 2

Tum etiam, si in tali tortura negaret principale delictum, quod
antea erat confessus, vel de eo convictus: præsumeretur iudex de
eo interrogasse, & hac negatione probationes delicti principalis
purgasse reus: vide, quæ dixi *observ. 29. hoc tit.* ubi etiam, quomo-
do ad quæstionem habendam, super novis delictis, quando ex-
stant legitima indicia, iudex prudenter procedat. Consuetudo, 3
quæ huic est contraria, est irrationabilis, juriq; adversatur:

*Arim. in add. ad. Angel. de malef. in tit. quod fama publi-
ca præc. n. 120. Mars. pr. crim. parag. constanter.
n. 13. & seq.*

Nisi fortè reus sit diffamatus, ut fur magnus, vel latro famosus:
Tunc enim, si aliquod furtum vel latrocinium est confessus, vel
de eo convictus, de aliis furtis vel latrocinis, quorum non exstant
indicia, in tormentis interrogari posse tradunt:

*Fran. Brun. in tr. de indic. & tort. vol. 2. fol. 13. Proff.
Farin. in pr. crim. tit. de indic. & tort. quæst. 37.
n. 163. 171. 167. Joh. Bonefac. in tract. de furt.
parag. 2. n. 79.*

caveant itaque iudices tyrones, ne, ut sæpe ex imperitia potiùs,
quàm malitiâ accidit, in eo hallucinentur, sed quæstionem ha- 4
bentes à quovis prætextu indagandi in delicta alia vel
nova, quorum sufficientia indicia non præcef-
serunt, abstineant.

OBSER-

OBSERVATIO XXXII.

Reum à tortura liberandi, etiamsi contra eum exstent indicia.

- 1 Quando reus Reipub. est utilis, torqueri non potest, quamvis adversus eum legitima præcedant indicia:

Arg. l. ad bestias. ff. de pœnis. Prosper. Farinac. lib. 1. tit. 5. quest. 45. de tort. & indic. nu. 88. & ibid. alleg. Dd. Hippol. de Mars. in l. edictum. nu. 22. ff. de quest. Carer. in pr. crim. de tortur. parag. circa tertium. nu. 32. pag. mihi 168. Cason. de torment. cap. 10. sub rubric. quæ persona torqueri possunt. quæ non. n. 4.

Quod diligenter notandum, & in contingencia facti allegandum:

- 2 Cujus procul dubio hæc est identitatis ratio: Nam, sicuti quando indicatur judici, condemnatum esse alicujus artis perfectè peritum, vel Reipublicæ, vel alicui civitati utilem, differtur exsecutio, & Princeps consulitur, pro ut videre est in

Observat. 3. tit. de pœn. exsecut. & grat. delict.

Re postea perspecta etiam planè liberatur condemnatus: Ita quoque à tortura liberandus reus Reipub. utilis: Cùm ea gravior sit pœna, quàm utriusque manus abscissio,

Hipp. de Mars. l. 1. parag. præterea. n. 8. de fcar. & l. divus. n. 2. 2. quest.

- 3 Preparatio ad mortem, vel civilem, vel naturalem,

Ant. Fab. in Cod. lib. 3. tit. 4. def. 2. in alleg. in fin.

- 4 Immò cùm corpus ita laceret, ut ipsa ferè morte durior sit,

Bald. in l. interpositas. n. 6. C. de trans. & in l. 1. in fin:

C. unde vi. Wesenb. in parat. ff. de quest. n. 5.

- 5 Quod eorum exempla commonstrant, qui in tortura pereunt, vel innocentes delictum falsi, ultimo malunt supplicio affici, quàm tormentorum cruciatus sustinere: Quælia refert

Mench libr. 2. de arb. jud. cas: 269. & cas: 270. & cas: 272.

Iul. Clar. in pr. crim: §. fin: quest: 64. vers: ult.

OBSER-

OBSERVATIO XXXIII.

Contra errorem imperitorum iudicum circa probationem fama, ne faciat indicium ad torturam.

Imperiti sæpe iudices, quando nati sunt testes aliquot de fama ¹
deponentes, sese ambabus manibus indicium ad torturam te-
nere autumant, ac miserum reum ad eam ut beluæ abripiunt:
Contra tales hoc observandum: Scilicet, ut primò advertatur, an ²
fama sit vehemens, ut generet scandalum, nisi iudex inquirat?
Ioh. Marian. Monticell. in pr. criminal. regul. 1. n. 38.

Marant. in Spec. part. 6. tit. d. inquisit. n. 19.

Secundò origo famæ, seu causa ejus, qualis nunquam hoc in pas-
su debet esse, cui malignitas initium, credulitas dedit incremen-
tum: Sed quæ à personis honestis & fide dignis ortum traxit:

Conf. Crim. Carol. art. 25. §. Erstlich ob der Verdacht etc.

Boss. de indic. & confid. ant. tort. n. 65. Masc. de prob.

vol. 2. concl. 754. n. 7. Roland. à Vall. Conf. 94. n. 26.

vol. 4. Hippol. d. Mars. in pract. crim. §. constante.

n. 33.

Quod aded procedit, ut nec iudici credatur, etiam si famam à per-
sonis fide dignis, nec malevolis processisse asserat, sed de hoc aliun-
de constare debet,

Farrinac. in pract. crim. tit. de inquisit. quest. 9. n. 6.

Perinde ac si diceret simpliciter, famam præcessisse inquisitionem.

Hippol. d. Mars. in pr. crim. §. constante. n. 16. Marant.

in spec. part. 6. tit. de inquisit. n. 20. Roland. à Vall.

conf. 45. n. 23. & seqq. vol. 1. Hieron. Magon. decis.

Lucens. 22. n. 5. part. 1. Decian. respon. 18. n. 40.

& n. 48. vol. 1. Clar. in pract. crim. quest. 31. vers.

fama publica. Farrinac. loc. citat. n. 7.

Tertiò attendatur non numerus personarum de ea dicentium. ³

Nam, si etià à mille fama sit orta, non utique est habenda in con- ⁴

Qq

sidera-

consideratione, minimèque indicium faciet ad torturam: Quod pulchre reliquit

Cason. de indic. & tort. tract. 8. cap. 2. sub rubr. de fama seu dicto gentium:

ubi allegat exempla sanctorum virorum, qui opinione vulgi perierunt & trucidati sunt; Et Christi per voces populi crucifixi: Quod etiam sequitur

Prosp. Farinac. lib. 1. tit. 5. quest. 47. n. 32. addens n. 33.

- 5 Sed quod causæ famæ debeant esse verisimiles, graves & urgentes, aliàs non faciunt indicium ad torturam: *Graves. conf. 260. num. 7. & Cason. dict. loc.* Quartò consideretur, an fama sit uniformis & eadem in toto populo: Si enim est varia & diversa, & varii varia dicunt, nec in civilibus, nedum in criminalibus consequitur suum effectum:

Farinac. dict. loc. n. 163. Brun. de indic. & tort. part. 1. quest. 3. nu. 32. in fin. Carer. in pr. crim. de indic. §. secundum indicium. n. 13.

- Quando probantur duæ famæ contrariæ, statur testibus deponentibus de bona fama: *Graves. conf. 275. n. 12.* Et favore rei bona fama prævalet malæ *Boss. tract. Crim. tit. de fav. defens. n. 13.* in super & aliàs deterior testis reperiri non potest, quàm fama, cujus testimonium facile prosternitur. Igitur si non est solida, inconcussa, crescens: Sed levis, vaga, contraria vel in ullo aliquo labefacta, nihil prorsus operatur:

Bald. Conf. 77. n. 6. lib. 3. Farinac. dict. loc. n. 164. Carer. in pr. crim. de indic. §. secundum indicium. nu. 13. & 14. Tiraq. de pæn. temp. caus. 26. nu. 4. Masc. de prob. vol. 2. concl. 748. n. 10. Cævall. in Spec. commun. opinion. quest. 20.

- 9 Ex hisce colligere est, ad probationem famæ multa requiri, eamque exactè probare esse difficilimum:

Lul. Clay. in pr. crim. parag. fin. quest. 6. vers. ult. Octav. Vulpell. conf. 5. n. 8. vol. 1. Asinius in prax. judic. via. part. 2. parag. 1. cap. 39. n. 1.

Adeo

Adeo ut dixerit *Grammat. conf. 42. n. 8. allegatus à Farrinac. dict. loc. nu. 207.* quòd toto tempore vitæ suæ, nunquam viderit processum, in quo reperierit, famam publicam legitimè fuisse probatam: Idem quoque dicit

Iohan. de Turri inter conf. crim. diversorum conf. 81. n. 48.

Fama quintò (quod ferme coincidit supra cum monitione secunda) non probatur, nisi per testes bene moratos & ipsos bonæ famæ, non per mulierculas & homines viles.

Bursat. conf. 35. n. 22. Nat. conf. 473. n. 22. Mascard. conclus. 749. n. 37.

Et de ea ex actis publicis debet constare.

Honded. 1. conf. 108. nu. 12. Berthæol. conf. crim. 341. n. 29.

quomodo autem testes debeant deponere, etiam non interrogati, inter cætera ut possit constare, an & ipsi audiverint ab honestis & fide dignis, an verò à suspectis & malevolis, congestum est in

Hunnii Encyclopædia. pars. 2. tit. 17. de fama. cap. 2. d. probat. fama.

Sextò requiritur, & necesse est ad effectum indicii ad torturam, ut fama statim post perpetratum delictum sit exorta, non ex intervallo.

Mars. in pract. crim. 4. plurimum. & in l. unius. ff. de quest. Thom. Gram. voro. 3. Carer. in pract. crim. de indic. 4. secundum indicium. n. 12.

Atque ante accusationem vel inquisitionem, ante capturam vel carcerem, qui per se est præjudicium irreparabile, propter incommodum, & aliqualem infamiæ notam,

Bald. in rubr. d. in integr. restituit. Alex. conf. 17. lib. 1. non post,

Angel. in conf. 153. Thom. Gram. voro. 34. & in consil. 42. Carer. ibid. Herculan. in tract. quis teneatur probare negativam. n. 313.

Ratio hujus rei est, quòd alioquin fama ex præmeditatis calumniis plerumque, vel imprudentis & simplicis plebeculæ vaniloquio,

loquio, & aliorum, incauta credulitate originem ducat. Quippe, quod hi sint hominum mores, ut simul ac quis carcere includitur, vel accusatur aut inquiritur, & de eo aliquid subolfaciunt, nedum quando publicè innotuit, convenient, mustitent, calumniantur, 'incarceratum', inquisitum sive accusatum verè huius vel illius criminis reum, aut ex animo malè cupienti, aut ex intempestivo sceleris odio & iustitiæ zelo, aut ex simplicitate blaterent: quorum narrationibus, & iisdem moti affectibus, homines ad credendum redduntur proclives, & vanas suas voces in vulgus spargunt ulterius, magnam verborum copiam perdentes, ut aliter fieri haud possit, quin fama exinde mala citò ingravescat, immò in & per se. Fama porro (pro septimo) non probatur, nisi per testes omni exceptione majores: Quapropter cauti Advocati respiciunt, an hæc quoque testium qualitas sit articulata & legitime probata: Sin minus, fama non est probata satis, nec facit indicium ad torturam *Boss: tit. de inquisit. n. 38. 39. 40.* Nam testes omni exceptione majores ubi requiruntur, debet ista qualitas articulare & probari: Quia, cum ista qualitas non præsumatur, nisi probata fuerit, nihil relevabunt testes examinati: *Mascard. de prob: concl: 1367. n. 6. & 7.* Similia requisita (quæ huc congerere excedit limites instituti) ad probationem famæ latius deducit

Farinac. saepe dicto loco. nu. 211. & aliquot seqq.

Hoc autem cauti Advocati etiam attendunt, num scilicet testes super famâ deponentes sint interrogati, quid sit fama, quod omnino scire debent: Ac si sunt interrogati, & responderunt, se nescire, nihil probant, quæ est opinio communis,

Mars. in l. de mino. §. plurimum. n. 104. & seqq.

Unde ad famam rectè probandam vix sufficiunt testes, qui sunt Jurisperiti: veluti dicit

Iulius Clar. in pr. crim: §. fin. quest. 6. vers. postremo suas. 18.

Quæ omnia judici riguroso, ad torturam festinanter prorumpenti sunt opponenda: Si autem ille tam sit stupidus & inhumanus justitiæ contemptor, ut nihilominus reum quæstioni subjiciat: Exorta confessio, & quicquid ex ea sequitur, propter defectum legi-

legitimorum iudiciorum, & torturam injustam, est nullum, iudexque de Syndicatu tenetur: Cujus rei gratiâ vide, quæ tradidi 12
in observ. 2. hoc tit. Quod de fama, ejusque requisitis dixi in genere, hoc in specie in Crimine magiæ sive veneficii obtinebit vel maxime, ut etiam viris cordatis & prudentibus famam, hanc vel illam in hujus flagitii suspensionem trahentem, regulariter, si non ex alia, vel saltem ex hac ratione suspectam esse oporteat: Quia ex animo vel alterius malevoli, vel casu aliquo, sive ex causa incognita, vel propria, quam non agnoscit, culpa læsi, damnum ægro animo ferentis, vel ex sceleris hujus levicula aliqua, & admodum fallaci conjectura originem ducere potest, immò solet sæpissime: Quæ ad aures impotentis vulgi perlata, & ex garrulitate & credulitate crescens, homines facili in hujus criminis suspensionem trahere solet, & odia parere (experientia teste) ferme furiosa, & usque adeo exæstuarè ejus furorem, tum ex futuri damni metu, tum ex enormitatis, abominabilis hujus flagitii cogitatione, ut cæco affectuum impetu susque deq; habeat, fictisne, an veris criminibus obruantur, quicumque quocumque modo in hujus flagitii famam incidere.

Nonnulli locorum in tam absurdum & perversum sensum trahuntur homines, si contagio aliquo inficiantur pecora & moriantur, vel ipsi alio magno & insolito afficiantur damno, si quisquam lenta absumatur tabe, vel subitanea pereat morte, ut talia omnia casibus humanis & causis naturalibus, vel pœnæ divinæ ascribant rarissimè, sed veneficarum culpâ contingere effutiant & clamitent plerumque: Quis ibi inficias, ibi locorum, & apud ejusmodi genus mortalium, suspensionis, proindeque male famæ serpentis & pedetentim crescentis periculum, difficulter evasurum vel etiam innocentissimum?

OBSERVATIO XXXIV.

Ad cognoscendam rasuram in crimine falsi.

Rasura chartæ, quamvis sit subtiliter rafa, si aliter discerni non possit, ad solem elevari debet charta, & inter solem & oculos interponi, sic statim apparebit rasura. Quam subtilem investigationem esse putat *Musear: de cognis: seu probat: delict: de falsis. num. 9.* sed vulgaris est & simplicioribus nota. Mentionem faciendi occasio hic incidit: quod falsa sive barbara latinitas in scriptura reperta, quando alioquin is, qui consuevit literas illas conficere, erat vir eruditus & latinè doctus, arguat falsum & Conjecturam faciat, quòd non scriptor ille, sed falsarius aliquis conscripserit,

Bart: in l. Plautius. in fin. ff. d. aur. & arg: leg: Felin. in cap. ad audientiam: n. 1 vers. amplia secundo, & n. 4. vers: limita. 4. de rescript. Menoch. Conf. 409. num. 38.

Idque maximè in rescriptis

Wesemb. Conf. 212. n. 58. Rurg: Rul. de Commiss. pars: 2. lib: 5. d. commiss. Circa liter: docum: cap: 36. n. 9.

In casu simili, ubi in aliquo loco Germanico barbara reperitur locutio, & qui dicitur scriptor, noverit & solitus sit scribere eleganter Germanicè eandem falsitatis conjecturam facere suadet rationis identitas. Casus enim quos nectit paritas, sive identitas rationis, non sunt quòd ad juris dispositionem separandi

l. illud: ff. ad leg: aquil. l. à Titio. ff. d. V. O. Everh: in top. in loco, à generalitate: nu. 1. 2. & in in loco à simili: num. 1.

OBSER-

OBSERVATIO XXXV.

Contra communem judicum errorem, ne etiam in iis casibus, in quibus de sociis & complicibus interrogare licet, nominatio socii criminis contra socium faciat indicium ad torturam.

Regulariter reus criminis, nominando socium, non facit indicium ad torturam, secundum

l. 1. §. Divus Antoninus: l. 16. ff. de quasi: l. Quoniam liberi: C. de testib.

immò dictum socii ne quidem facit indicium ad inquisitionem formandam, *Fulgosi: cons: 136. & cons: 107.* quem refert & sequitur

Ph: Dec: cons: 189. incip. latatus sum. Hippol. de Marf. in pr. crim. §. diligenter. num. 67.

Secus obtinet in criminibus, in quibus reus de sociis interrogari potest: quæ autem talia sint, vide post alios prolixiùs tractantem *Speckhan: Centur. 3. class. 2. quest. 18.* observatis tamen, quæ præcipit *Const: Carol. crim. art. 31.* Circa hoc autem iudices admodum, immò totus ferè mundus errat, & plures doctissimi in eo decipiuntur, ut dicit

Hippol: de Marf: in pr. crim. §. diligenter. num. 62. & n. 66.

& quòd idipsum ei fecerit magnum honorem, magnumque attulerit lucrum, referens ibidem pulchrum exemplum, quòd quendam furem, nomine Ludovicum de Parisiis, à morte liberaverat: Putant enim, si crimen tale est, ut super sociis interrogatio fieri possit, nil ob stare, quòd minùs nominatio rei contra socium faciat indicium ad torturam: Contra istiusmodi iudices cautela est, ut advertatur, num socius deposuerit interveniente juramento, quod recipi potest ac debet, vel ante, vel post torturam, præsentem vel citato eo, contra quem deposuit: alioquin non facit indicium ad torturam. Quando enim talis socius dicit

dicat quippiam contra alium, fungitur vice testis, ac proinde ei sine iuramento non adhibenda fides,

Hippol: de Mars: dict: loc: Iul: Clar. pr. crim: §. fin: quest: 21. n. 10. & quest: 45. vers: 13. Gomez. in tract: var: resol: tom: 3. cap. 12. num. 18. vers: advertendum tamen ad unum: Speckham: cens: 3. class: 2. quest: 19. n. 12.

6 qua in questione latius differit, pro & contra Dd. quosdam adducit Boer: decis: 319. n. 3. & 4. Tum etiam, utrum socium nominaverit sine tortura: Cum enim proprio delicto sit contaminatus ac infamis, non debet admitti in testem sine tormentis: Quanquam perinde esse iudicet Iust: Reuber: in tr. de testib: part: 2. vel tormentis adhibitis, vel sponte criminofus sit confessus: Ex rationibus legum, quod periculum sit, ne vel inimicum calumniosè indicet, ut ejus pœna leviolem quodammodo suum dolorem reddat, vel potentem & gratiosum quendam, propter cuius consortium se elapsurum speret,

l. ult: C. de accusat: l. 1. §. cum quis latrones. & seq: ff. de quest: l. si quis: 4. C. eod: c. 1. juncta ibi gloss. de confess.

Quæ si sunt neglecta, nominatio non facit indicium ad torturam,

Ludov: à Peguera decis: 5. n. 34. & seqq: Boer: dict: decis: Iul: Clar: dict: quest: n. 11. Hieron Gig: de crim: las: Majest. sub rubrica: quomodo & per quos crim: las: Majest: probetur: quest: 24. num: 3. & 4.

5 Item, an socius inculpans sit tortus, qui questioni subijci non debuit: Si enim is nominat alium, nullum facit indicium,

Bald: in l. fin: C. de accusat: Carer: in pr. crim: de indic: indicio: §. n. 21. pag: mibi 115. Barr: ad l. 1. §. si servi bona fide. & l. maritus: in prin: ff. de quest: Hippol: de Mars: in pr. crim: §. Diligenter. n. 135.

8 Immo, quia tortura non est legitime adhibita, integra torti confessio est nulla, nec ipsi consentienti nocitura, nec aliis, etiam
9 præstito iuramento. Addo, si hisce non attentis, iudex à socio delicti

delicti nominatum torturæ applicuerit, & confessionem ex eo quoque extorserit, ipsam, & totum processum esse nullum, secundum ea, quæ tradidi *obs. 2. hoc tit.* Et hæc ad defensionem rei bene sunt notanda, in quæ plerumque impingitur. Huc etiam conferrunt, quæ deducit

Cosman. vol. 3. Resp. 29. n. 346. & seqq. & n. 362.

OBSERVATIO XXXVI.

Pro excipiente contra socium criminis.

Qui excipit contra socium criminis, pro eo cautela est, ne dicat: Excipio contra te, quia es socius criminis: Ita enim videtur delictum fateri. Sed dicat: Excipio contra te, quod non potes contra me testificari, quia delictum commisisti, vel, quia te tua confessione facis socium criminis

Iul. Clav. pr. crim. 4. fin. quest. 27. vers. 13. vide & alios allegatos à Carer in pr. crim. de indic. indicio 8. n. 28. pag: mihi 116. Specul. in tit. de Accusatore. n. 10. Goussier in tr. variar. resol. tom. 3. cap. 12. num. 16. Speckhan. cent. 3. class. 2. quest. 19. in fin.

OBSERVATIO XXXVII.

Pro Fiscali, quando reus qualificatè est confessus.

Propter solam confessionem hanc qualificatam: nego me occidisse, & si contrarium apparebit, dico, me fecisse ad defensionem necessariam, reus non est torquendus, neque capitaliter puniendus: quod probavi *observ. 19. hoc tit.* Caveant itaque Fiscalis & rerum fiscalium fautores, ne in tali casu urgeant torturam, imperitum vel nimis severum iudicem in periculum Syndicatus præcipitent, ac insuper suam alioquin fundatam intentionem destruant: Namque stante dicta confessione qualifi-

Rr

cata,

cata, poterit reus statim extraordinariè puniri: Si autem eà judex non velit esse contentus, ad quæstionem reum abripiat, & is stet fortis sustinendo illam & in confessione qualificata perseverando, debeat in totum absolvi:

Fulv. Pacian. conf. 158. n. 15. Ægyd. Boss. in pr. crim. tit. d. confess. n. 28. Capoll. conf. 32. in fin. Hartm. Pist. obs. 125. n. 21. Nisc. Boer. decis. 164. n. 16. Benedict. Carpzov. in juriur. forens. part. 4. Conf. 8. def. 5. n. 2.

OBSERVATIO XXXIIX.

Pro reo contra accusatorem, in casu testis unici, qui dicitur omni exceptione major, an & quibus qualitatibus conjunctis faciat indicium ad torturam?

UNicus testis ad faciendum indicium ad torturam, duas debet habere qualitates: Primò, ut deponat de actu sive de ipso delicto immediatè.

gloss. in l. 3. verb. convictus. C. ad leg. Jul. Majest. Salvo. in l. ult. C. de quæst. Hippol. de Mars. Bald. in l. milites. C. eod. Gomez. tom. 3. resolut. cap. 13. num. 7. Menoch. lib. 1. præf. 9. §. 5.

Cum redditione rationis per sensum corporeum, rei convenientem, & quidem proprium, *Zanger. d. tortur. n. 16. 20: & seq. cap. 2.* non verò de actu ipsi maleficio proximo vel remoto: Tunc enim duo requiruntur testes ad indicium probandum etiam integri & omni exceptione majores,

Mascard. concl. 462. n. 19. Farrinac. de indic. & tortur. quæst. 37. n. 13. & seqq. Facult. Juridic. Coloniens. apud. Cothm. vol. 3. resp. 30. n. 228. & seqq. Jul. Clar. in præf. crim. §. fin. Socin. conf. 54. n. 2. lib. 3. Mars. conf. 59. n. 6.

Quod Canonizatum esse in judiciis & scholis dicit *Alciat. conf.*

455. n. 1. Quod etiam comprobatur *Constit. criminal. Carol. V. artic. 30.*
 So einer in der Hauptsache die Missethat gründlich mit einem einzi-
 gen/guten/tugendlichen Zeugen beweiset/das heist vnd ist eine halbe Be-
 weisung/vnd solche halbe Beweisung machet auch eine redliche Anzei-
 gung/Argwohn vnd Verdacht der Missethat. Aber so einer redlicher
 Umstände/Wahrzeichen/Anzeigung/Argwohn oder Verdacht bewei-
 sen wil/das sol er zum allerwenigsten mit zween guten/tauglichen/vn-
 vorwerfflichen Zeugen thun. *Attestatio autem de actu, sive de*
ipso delicto immediate intelligitur, si testis delictum esse per-
petratum, dilucide & plane asserit, & suae scientiae de sen-
sucorporis & quidem proprio, rei convenientem reddit ra-
tionem,

Zanger, in tract. de tortur. teor. cap. 2. n. 20. usque ad n. 26.

Viluti, si quis deponit: Sejum vulnerasse Titium, quia vidit, Sem-
 pronium blasphemasse, quia audivit: *Iul. Clar. dist. loc. Secundò,*
 ut sit omni exceptione maior.

Zing. dist. cap. nu. 29. usque ad n. 32. ibid. citati aliq;

Dd. passim.

idest, contra quem nihil opponi possit: *Iul. Clar. in pr. crim. §. fin.*
quasi. 21. vers. 2. Ne minima quidem qualitas vel defectus,

Fran. Virius in thesaur. Com. opin. lit. T. in verb. testis
unicus. n. 8. fol. 189.

quæ est opinio communis:

Rol. conf. 3. n. 38. conf. 37. n. 9. Crayer. conf. 9. n. 11.

Et convenit cum *artic. 66. Constit. Crim. Carol.* Gungsame Zeugen
 sind die/die Unverleumbde vnd sonst mit keiner rechtmessigen Besa-
 chen zu verwerffen seyn. Ex quo pro reo existit cautela, ut nimi-
 rum videat, num accusator articulaverit & probaverit talem
 testem esse omni exceptione maiorem: Si enim ab eo hæc quali-
 tas nec articulata, nec probata sit, testis ille unicus plane nihil
 probat,

Rol. conf. 30. n. 17. lib. 2. Mascard. de. probat. concl.

1367. n. 6 & 7.

Ubi addit: quia cum ista qualitas non præsumatur, nisi probata
 fuerit, vide etiam

Rx 2

Hon-

*Honded. vol. 1. Conf. 77. n. 26. Alex. conf. 82. Colum.
2. lib. 1. Paris. conf. 24. n. 15. vol. 3. & conf. 152.
n. 7. & seqq. Franc. Herculan. & Mart. d. Fano in
tract. quis teneatur prob. negativ. n. 115.*

nihil relevabunt testes.

Quamquam hoc, quod unus testis; qui est omni exceptione major ad probandum indicium torturæ habeatur sufficiens, secundum *Constit. Carol. V. artic. 30.* & sententiam, ut dicitur, *Dd. communem*: Attamen expressi juris textus *l. 20. ff. d. quest. l. 9. C. de testib. §. 1.* contrariantur, ut &

*Cyn. in l. fin. C. de quest. & Ias. in l. admonendi. vers. 10.
predicta re. ff. de iurejur. & Thom. in decis. 28. sub
n. 24. & Mars. in pract. in §. diligenter. & in singul.
342. & consil. 101. & in l. 1. §. idem Cornelio. ff. de
questio: & in consil. 74. Thom. in consil. 21. Carer.
in pract. crim. de indic. §. qua autem. n. 7. pag. 95.*

ubi alias etiam circumstantias & qualitates concurrentes siue indicia requirunt. Hoc itaque minus possum induci, ut alto supercilio, veluti interdum à quibusdam fit, despiciam rationes in contrarium adduci solitas, scilicet quod hoc sit in re tam crudeli, fallaci & omnium periculosissima summum alienæ vitæ discrimen concernente, contra expressa verba legis, ut humanæ, ita etiam divinæ aliquoties repetitæ, *Deut. 16. vers. 6. & cap. 19. vers. 15.* Nemo occidatur uno contra se dicente testimonium: Item, non stabit unus testis contra aliquem, quicquid fecerit, sed in ore duorum (procul dubio etiam integrorum) aut trium consistit omne verbum. Quas non possum æstimare leges ceremoniales, statum Judæorum politicum tantum attinentes, sed tales, quæ quæcunque gentium ex naturæ ductu, maximè Christianos ad observantiam astringunt. Latet insuper revera in sacris literis Archetypus quidam boni & æqui, etiam totius juris, ab illisque veluti à quodam perpetuo lumine, vel perenni fonte desumuntur humanarum legum scintillæ, & derivantur rivuli totius civilis Politicæ, quibus iudicis animus, si Christianus est, movebitur

Tiber.

Tiber. Decian. in apolog. pro jurispr. adversus Alciatum. cap. 22. n. 93. pag. mihi 45.

Idque inprimis in arduo hoc negotio, ex hac ratione: Esto namque, quod testis ille unicus integræ famæ inculpataque vitæ hætenus extiterit, quod etiam nunc nulla eum rejiciendi, vel tantilla sit causa manifesta. Nemo tamen tam sanctæ inculpataque est vitæ, ut solius ejus assertioni sit standum,

gloss. in c. sicut. in fin. d. sent. ex commun. Mascard. d. probat. vol. 1. Concl. 36. actore non probante. n. 15.

Nec sufficit honestas & dignitas personæ, ut ei soli fides habeatur in alterius præjudicium,

Post alios, quos citat Mascard. Concl. precedent. n. 31. in fin.

Num etiam impossibile est invidiam, odium, vel aliud occultum animi vitium & judicem & partem latens ipsum contraxisse recentem, vel fovisse diu, & ad huc, quicquid etiam simulet, alta mente habererepositum, vel nævos suos vultu & fictâ vitæ sanctimoniâ obtegere posse? In animis hominum multæ sunt latebræ, & multi recessus. *Cic. pro Milon.* Sanè hoc nostro tempore, quo omnia ruunt in pejus, simulare & dissimulare, inprimis amicitiam & odium, peculiaris & magnæ artis censentur, cui quisvis ferme, qui homo prudens, circumspectus, & politicus audire cupit, ut non rarè etiam alioquin dexterrimus ejusmodi contagio inficiatur, studet vel maximè. An non itaque facilè potest contingere, ut judici in unius hominis fide & conscientia fundamentum tam ardui negotii ponenti imponatur. Regeret fortè quispiam, ejusmodi testis unicus testimonium, non ad definitive condemnandum, sed ad torturam tantùm sufficere. Verùm enim verò, 4 cum agitur de reo torquendo, agitur de hominis salute,

Farrinas. in pract. crim. tit. 4. d. indic. & tortur. quest.

37. n. 4. & quos ipse ibid. citat.

Immo si bona cum pace cujusvis ego responderim, quæ mihi religionis & humanitatis ratio communis suppeditat, inficias ire non possum, nec mecum ituri sunt omnes alii, quibus funesta &

R 3

horri-

horribilis torturæ praxis est cognita, simul ac reus trahitur ad equuleum, statim ei mortem præparari,

Anon. Fab. in Cod. lib. 3. tit. 4. def. 2. in alleg. in fin:

ad ultimumque supplicium pontem sterni, ut parum, vel nihil distet ab eo, qui ducitur ad patibulum, necdum tamen strangulatur. Si enim mollis & debilis est reus, facile dolori cedit, confiteturque maria & montes, si est robustus, tam exquisitè & acriter, nedum toties torquetur, ut malitvicies mori, quàm semel ejusmodi cruciatum iterum subire, proindeque fatetur, quicquid latrunculatorum velint, & ita sapissimè contra semet ipsum & proximum suum mentiens supplicio afficitur: Id quod tot millia hominum cum magno suo malo & interitu sunt experti, & exempla tractatui huic appensa commonstrant plus quàm satis, quorum etiam quædam hæc nostra procul dubio vidit ætas. Soli homines quidem latentia, sed ignorantiam vincibilem, inexcusabiles errores, ut & malitiam judicum in extremo suo judicio increpatur & æterno supplicio punituro Deo justissimo nota esse innumera, quis dubitat? Quantum itaque distat mors ipsa à tortura, nisi quòd hæc gravior sit poena, quàm utriusque manus abscissio.

Novel. 134. cap. 13. Hippol. de Mars. in l. 1. §. 4. præterea. n. 8. de sicar. & l. Divus. n. 2. de quest:

quòd ipsa morte sit durior.

Bald. in l. interpositas n. 6. C. de trans. & in l. 7. in fin:

C. unde vi. Wesenb. in parat. ff. de quest: n. 5.

immò quòd illa una, hæc quoties infligitur, totidem sint mortes acerbissimæ. Illam, de quorum corio luditur, præ hac eligant, petant & exoptent, Zang. de tort. in proem. n. 43. Sunt (experientia teste) quos propter damnum, ex carceris diuturnitate, & tortura tam corpori, quàm honori & famæ illatum, ulterius vivere tædet & pudet, ac propterea, etiam ipsorum innocentiam tandem repertam, mori malint, quàm vivere,

Paul. Matth. Wehen. in obs. pract. lit. I. vom Justicien werck / in editione 3. pag. 285.

Hinc

Hinc multipopuli tormenta, & quod plus mali, quam boni attulerint civitatibus, eorumque perniciem plures innocentes, quam nocentes damnaverint, immo quod non malis, sed bonis hominibus Rempub. sæpe purgarint, renuerunt, *Cason. tract. de torment. cap. 1. num. 1.*

Sed Constitutio Carolina sic posita est, contra quam calammum stringere me non decuerit, nec illud mihi præsumserim, sed ut Majestas & summa potestas ad juris divini, æquitatisque naturalis normam, suas sanctiones de vitâ & fama hominis, ad Dei imaginem conditi, per ipsius gratiam adornet omnes, optaverim potius quam devotissime. Hoc tamen præterire non possum, in dicto indicio testis unici, non tantum requiri, ut deponat de ipso actu per sensum corporeum, & ut probetur eum esse omni exceptione majorem, articulatis ad hoc specificè qualitativis, sed etiam tertium accedere esse necesse, nimirum ut delictum, propter quod tortura venit infligenda, sit tale, ut per signa à reo possit verificari extorta ejus confessio, quæ nemo innocens indicare & scire potest. Quippe, quod alioquin ei nunquam sit credendum,

Constit. Carolina & Imp. artic. 60. Cason. in tract. de torm. c. 1. n. 9. & c. 2. n. 1. & c. 20. n. 1. 5. vide observ. 22. hactenus.

consequenter quæstio sit sine omni effectu & frustranea. Si itaque tale delictum est commissum, quod ex sua natura, vel alia de causa ab accusato per ejusmodi signa non potest verificari, vel pluribus de eo ita constat, ut etiam alius præter accusatum vel inquisitum illa signa dicere & indicare queat (cujus similiter rei & magni erroris judicantium vide exemplum in dict. observ. 22. hactenus. n. 4.) tunc tortura, nec in hoc indicio, nec in aliis ex ratione dict. artic. 60. est adhibenda. Esset enim prorsus temeraria, & sine effectu, nedum medium aptum & adæquatum ad obtinendum suum finem, scilicet certitudinis eruendæ Confessionis, ut judex sine fluctuatione conscientie ad mortem condemnare possit reum. Temere autem ad ejusmodi carnificinam horribilem,

im-

immanem, crudelem, & omnium periculosissimam fallacissimamque profligare, extremæ impietatis, juxta ac tyrannidis est: Id quod neque ipsissimi torturæ rigorigi & zelosi propugnatores erunt negaturi.

In initio hujus observationis, ex ipsa constitutione Carolinae artic. 30. citatisque Dd. demonstravi, testes duos de indiciis remotis, sive de actu ipsi maleficio proximo vel remoto deponentes, etiam debere esse integros, & omni exceptione majores: Id quod satis exprimunt ipsissima artic. 30. formalia verba: *Wit zwoen guten / rauglichen / unvorverflichten Zeugen.* Quapropter (quod occasione hujus materiae incidenter moneo) hæc qualitas, sicuti in casu hujus observationis testis unici, ad testimonii validitatem requiritur, ita etiam in duobus ejusmodi testibus, propter rationis indentitatem, articulanda & probanda est, alioquin nihil relevabunt. Siquidem lex, Constitutio vel statutum non acquiescit illi simplici præsumptioni juris, quod testes sint probatæ & integræ opinionis, sive bonæ existimationis, sed ejus probationem postulant.

Videatur. Menoch. d. præsumpt. lib. 5. præsumpt. 1.

n. 35. & seqq. pluresq. ab eo ibid. citati. Dd.

Sicuti in omnibus omnino causis, ita etiam vel maxime in arduis hisce, vitam & famam hominum concernentibus, testes ejusmodi ita examinari debent, ut vera eorum, & genuina sententia sat percipiatur. Quapropter in eorum depositis conscribendis, Judices vel Commissarii examinatores, si honori consulere & animarum periculum evitare velint, magna prudentia & diligenti cautione opus habent: Imprimis necesse est, ut ipsum idioma & modum loquendi testium, quam proximè poterint, imitentur, iisdem retentis terminis & formalibus verbis, quibus testis in deponendo est usus, & scriptam depositionem ad quemvis articulum vel interrogatorium testi prælegant, ut possit se corrigere, si erravit, vel etiam scriptor, qui scripsit. Judex enim, sive Referens, de testium dictis & verbis, non minùs quàm de legibus disputat, & unum testis verbum,

bum, & quæ alioquin videtur minima circumstantia, sæpe totius facti speciem mutat. Ideoque malè agunt, qui scribunt, depositiones per relationem, scilicet testis hic secundus deponit similiter, vel idem quod testis primus: Nam nunquam diversi testes tam similiter deponunt, quin verba diversa pronuncient. Cum ergo alia verba aliis majorem emphasin habeant, omnino ea annotari debent, idque non per abbreviaturas, sed integras litterarum consequentias:

Vide hac de re omnino Ruzger. Ruland. d. Commiss. part.

2. lib. 2. cap. 28.

Et dicta testium sunt scribenda, non diminutivè, sed (nihil tamen, & ne verbulo quidem addito, quod testis non dixit) per extensum, aliàs non probant,

Vide supr. tit. 2. obs. 9. Ruzg. Ruland. dict. loc. n. 10. & seqq.

Quòd si negligat judex vel Commissarius, inanimadvertenter & bestialiter confecisse dicitur rotulum,

Maraut. d. product. test. n. 11. quem refert. & sequitur

Umm. disp. 16. n. 84.

Et falsi reatum incurrit, Ruzg. Ruland. dict. loc. & ibid. citati alii, Hæc propterea annectere & monere volui, quia sæpe, cum magna reorum injuria, malè observari sum expertus. Denique etiam hoc notandum: Ubi factum tale est, quod verisimiliter in plurimum notitiam venire potuerit, eum, qui illud nihilominus unico tantum teste, & sic semiplenæ probat, hoc ipso contra sese excitare præsumptionem, atque ita semiplenæ suæ probationi subtrahere fidem,

Mascard. d. probat. concl. 423. n. 22: ibi, cujus axiomatis ea ratio est, vol. 1. Jacob. Schult. lib. 2. pract.

quest. 77. n. 7.

Quòd si obtinet in civilibus, multò magis in criminalibus, præsertim in horribili periculossissimo & fallacissimo torturæ puncto: propter rationes notas, & in hoc exiguo meo tractatu plurimum repetas & repetitas.

Ubi prædicta requisita in tali casu testis unici desiderantur,

SI

tur,

tur, vel non accuratè observata sunt, ibi longè justissima est querela, *Augustini lib. 19. de Civitat. Dei cap. 6.* Ita scribentis: Plangendum rigandumque, si fieri posset, fontibus lacrymarum: Cum propterea iudex torqueat accusatum, ne occidat nesciens innocentem, sit per ignorantiae miseriam, ut & tortum, & innocentem occidat, quem, ne innocentem occideret, torserat. Sienim delegerit ex hac vita fugere, quàm diutius illa sustinere tormenta, quod non commisit, commississe se dicit. Quo damnato & occiso, utrum nocentem, an innocentem iudex occiderit, adhuc nescit: quem, ne innocentem nesciens occideret, torserit, ac per hoc innocentem, & ut sciret, torserit, & dum nesciret, occidit. *Et paulo ante ibid. Augustin.* Et ita cum quæritur, utrum sit nocens, cruciatur. Et innocens luit pro incerto scelere, certissimas pœnas: non quia illud commississe detegitur, sed quia non commississe nescitur. Ac per hoc ignorantia iudicis plerumque est calamitas innocentis.

OBSERVATIO XXXIX.

Pro iudice, ne utatur instrumentis insolitis, vel non consueto genere tormentorum: Et pro Advocato, ad rei liberationem, quando iudex fecit contrarium.

Quàm sit res fragilis & multùm periculosa reorum quæstio, sat hætenus est inculcatum: Quapropter inter alia in eo quoque cautum oportet esse iudicem, ne in torquendo modum consuetum excedat, alioquin tenetur de Syndicatu:

Bart. in l. quæstionis modum. n. 1. ff. d. quæst. Marf. in pr. crim: §. expedita, nu. 89. in fin. Iul. Clar. in pr. crim. §. fin. quæst. 64. n. 37.

- 2 Idcirco hæc cautela, pro securitate iudicis, communiter observatur, ut nimirum ille curet per Notarium scribi ad acta, torture qualitatem, quantitatem & alia particularia: Quam vide traditam supra in obs. 24. hoc tit. Existunt nihilominus quidam iudices tantæ

tantæ inhumanitatis, impietatis, & nescio, cujus affectatæ vanæ gloriæ, qui consuetum, non solum torquendi modum excedunt, sed etiam nova tormentorum genera, eaquæ crudelissima excogitant, qualia legi possunt apud

Damb. in pr. crim. cap. 37. n. 38. & seqq. Brun. in tr. de indic. & tort. quæst. 2. part. 2. n. 6. Grilland. intr: de quæst. vers. secundo quæro: Et versic. quartò nunc videndum: Corhm. vol 3. Resp. 29. n. 228. & aliquot seqq. Valensb. Winter. in Parib. litigioso. lib. 1. cap. 14. n. 32. pag. 296.

De quibus testimonium ipsius torti usque validum, donec probe-
tur falsum. *Corhm. ibid. n. 239.* iisque confessionem à miscellis reis,
qui propter vim tanti cruciatus quicquid sæpe falsissimi effantur,
extorquent: Exinde sæpe vitam adimunt: Vel membrum muti- 4
lant, ut perpetuò sint inutiles, ut dicit

Gomez. tom. 3. resolut. cap. 13. de tortur. reor. num. 5. in fin.

& experientia teste, quando condemnati ad supplicium ducun-
tur, ita sunt sæpe lacerati, ut vix pedibus consistere, nec incedere
possint, vixque sint apti ad supplicium sustinendum. Tales ju- 5
dices comparantur carnificibus. *Iul. Clar. dict. loc. n. 36.* vocantur
ab *Heringiott. de fidejuss. cap. 10. n. 433.* larvati, stupidi, bibuli, ne-
micam in se eruditionis habentes:

Ab Hipp. de Mars. in pr. crim. 4. expedita: n. 86.

iniquissimi & scelestissimi, qui à fece levati omni scientia, virtute
& ratione naturali carent:

Eman. Soarez. in annot. ad Gomez. dict. loc.

acerbè, sed non immeritò invehitur in eos, cujus verba huc ad-
scribere libuit sequentia: Vix unquam certè satis pro dignitate
reprehendi, atque etiam diris devoveri iudices illi poterunt, qui
vel nova & insolentia quæstionum seu tormentorum genera
comminiscuntur, vel diutius acriusque accusatos reos tormentis
vexant, quàm jus fasque disertè exposcit: Ecquid enim crude-
lius, atrocius & ab omni jure & ratione magis alienum, quàm sub

veritatis eruendæ prætextu miseros homines novis, & horrendis modis dilaniare, & ad, quæ nunquam patrarunt, nunquam dixerunt, nunquam vel cogitatione ipsa comprehenderunt, confitenda adigere vel perducere: Quis enim non potius semel, atque uno veluti temporis atomo, vitæ finem quocunque modo imponere, & feralem horum veriùs laniorum, quàm judicum tyrannidem effugere, quàm se sub mille mortibus vivum discerpi eligat? Arbitror enim & id genus judices (si tam præstabile, & tam divinum exaggeratæ dignitatis nomen efferis, iis hominum umbris, nec enim vel homines dici, duci quæ debent, attribui potest) tum falsi, tum homicidii criminibus frequentissimè obnoxios fieri, dum falsa pro veris enunciari cruciatibus cogunt, & vel innocentes reos, vel innocentium loco habendos injustissimè trucidant, nec illis profectò aliam pœnam imponendam existimo, quàm illam, quam Perillo horum planè simili Phalarides hac in re justissimus imposuisse fertur: *Hætenus Soares.* A tanta itaque immanitate prudenter & cautè judex abstineat, nec insolita & inconsueta tormenta imponat, sed illa, quæ in usu sunt & practica, observat:

Gomez. dict. loc. Iul. Clay. dict. quest. n. 36. 37.

eaquæ cum temperamento moderatæ rationis, ut reus salvus innocentia & supplicio remaneat,

l. questionis modum. ff. d. quest. l. de minore. §. tormenta. ff. eod.

Quapropter ei utilis est observat. *suprà allegata 24. hoc vit.* maxime si in tortura vel propter eam decessit tortus: Quam omnino judex observabit, atque sibi cavebit à periculo Syndicatus & gravi pœna, à qua eum non excusabit imperitia, quæ in iudice magna est culpa, quamvis propter hanc teneatur solummodo pœna arbitraria: *Gomez. dict. loc. num. 6. & pro modo culpæ,*

Menoch. de arb. jud. quest. lib. 2. cas. 340. n. 8. Boss. in pract. crim. tit. de tortur. n. 32.

8 si autem dolosè torfit, & mors secuta est, capitaliter punitur: *Gomez. d. loc. nu. 6. Menoch. dict. cas. n. 3. ubi etiam de arbitraria pœna*

na propter læsionem corporis & pro ratione diversarum circumstantiarum. Sed quis unquam audivit hac rerum criminalium, ad seculum ferme, si non ultra, excurrente tempestate deploranda, nebulones istos, larvatos homicidas & latrones in cernis, suorum homicidiorum & latrociniorum sub specioso justitiæ velamento commissorum, dedisse pœnas, nedum scelere suo condignas? In eo quoque sit cautus judex, ne recedat à ministris 9 torquentibus, ut prohibeat, si fortè illi limites egredi tentent. Nam etiam si & ipsi, ubi ultra jussu torquent, teneantur: Attamen cum judex semper adesse debeat, dum reus subest quæstioni, præsumuntur ejus mandato & autoritate modum excessisse *Menoch. dict. cas. n. 13.* Et si contingat casu tortum vitæ decedere, vel suâ culpâ, spreto medicamentis, utile erit judici, ut probet excessum non intervenisse per inspectionem & relationem medicorum, qui inspecto cadavere, illius signa & livores indicent, & referant, an ex tormentis perierit, an minùs. Neminem porro, qui 10 judicis officium gerat, tam imperitum & ignorantem arbitror, nisi planè hoc officio sit indignus, quin sciat ab inusitato, novo & tyrannico tormentorum genere esse abstinendum: Adeo, ut, si 11 eo utatur, in dolo esse præsumatur, de quo constat ex evidentibus conjecturis, *Menoch. dict. cas. n. 13. in fin.* Verùm quicquid sit, si ve judex dolosè, si ve culposè inusitata & plusquam crudelia tormenta adhibuerit, tortura extra dubium est injusta, ut parebit ex deductis, & aliis *Dd.* qui novos torquendi modos improbant, permultis. Unde hæc oritur cautela pro reo torto ejusque Advoca- to, si fortè ille vi ejusmodi novorum tormentorum delictum est 12 passus, ut dicat & scribat confessionem esse nullam, & quicquid inde est secutum: Quicquid enim ex tortura illegitimè & injustè 13 adhibita sequitur, est nullum: Veluti post alios eleganter differit & concludit *Casorus in tr. de tormens. cap. 4.* Quem sequitur & ejusdem sententiæ catalogum *Dd.* ex præcipuis apponit.

Gomez. in resol. tom. 3. de delict. cap. 13. n. 25.

ubi post quasdam speciales illationes, generaliter insert: Quòd si ex qualibet etiam causa reus injustè torqueatur, semper confes-

Si 3

fio

sio ejusetiam ratificata, sit nulla: Ibidemque contrariam opinionem refellit. Ad pleniorē hujus cautelae extensionem legatur *observ. 2. hoc tit.* Quidam adinvenerunt hunc torquendi modum, ut aliquandiu unum diem nimirum, duasque noctes apposis utrique lateri ministris, aliquot vicibus, ut dormire possint, mutatis, reum in continuis servant vigiliis, quem tormentum in somnia vocant. Si reus vel caput saltem inclinare incipit, statim alteruter ministrorum quatit eum, & erigit, ut somnum videre prorsus nequeat, sub promissione hac, si confessus fuerit, ipsum ad locum ductum iri, ubi tranquille & pro lubitu possit dormire. Atque hunc modum tanquam à se multum & in durissimis criminosis feliciter practicum, tamen corpori non damnosum admodum collaudat *Mars. ad l. 1. ff. de quest.* Verum Experiētiā teste, qui somno, etiam sensibus privatur facile, non citra metum alicujus mortis, vel ita perturbatur, ut vix quicquam ad interrogata intelligenter, & album pro nigro respondeat. Unde & sic extorta confessio propter mentis inopiam, & insolitam torquendiconsuētinem, secundum dicta est nulla.

OBSERVATIO XL.

Ad excusandum officialem vel ejus superiorem, qui sine sufficientibus indiciis reum questioni subjecit, vel modum in torquendo excessit, ne teneatur de Syndicatu, quia tamen valde improbat.

PRætorum vel aliorum Rætorum provinciæ vel civitatis officiales, interdum ex rerum criminalium & jurium imperitia non præcedentibus legitimis indiciis, vel iis non legitime probatis, vel aliis requisitis non recte observatis, reum torture subijciunt, vel modum in torquendo excedunt, & propterea conveniuntur super Syndicatu: Quid cautelæ est, ut ipsi non teneantur? Officialis probet se ex jussu superioris reum torxisse, sic enim erit excusatus

l. ad

*l. ad ea. ff. d. reg. jur. l. is qui putum. §. qui tutoris. cam
gloss. ff. quod vi aut clam. l. surti. §. qui iussa. l. libero-
rum. §. fin. ff. d. his, qui not. infam. cap. Quod quis
mandato. & ibi Dyn. de reg. jur. in sexto.*

Sic autem tenebitur ipse Prætor vel superior mandans. Cau-
tus itaque & ipse sit, ut oblato libello contra suum officialem &
elapso tempore Syndicatus ad dandumque libellum contra se
curet probari, officialem quæstioni supposuisse reum suo manda-
to, vel Prætor confiteatur idipsum. Sic uterque erit securus:
Officialis, quia fecit mandato superioris, superior, quia ipsius
tempus Syndicatus effluxit: Quamvis autem non possit conve- 3
niri in loco officii: post tempus Syndicatus, tamen in patria vel
loco domicilii poterit perpetuò conveniri,

*ut est gloss. singul. in l. 1. ff. ad l. Iul. repet. Angl. in l.
jubemus. C. eod.*

nisi forte in Syndicatu fuisset absolutus, tunc enim opponi posset
exceptio rei judicatæ: Propterea iterum sit cautus superior, vel
ejus officialis, si tempore Syndicatus nemo contra eum comparer,
ut petat & curet pronunciari, quod officium bene gesserit, & de
futuro non amplius sit conveniendus. Quod monitum est de
tortura, idem quoque obtinet in aliis ad officium Prætoris vel
officialis spectantibus. Hanc quidem Cautelam tradit Cæpol.
*caut. 2. r. 4. sed ego eam, ex ratione observ. 25. n. 3. hactis. approbare
nunquam possum. Quid enim hæc & similes sunt aliud, quàm 4
malevolis & iniquis latrunculatoribus, etiam per sese, plùs quàm
par est, in indulgentiam suorum affectuum proclivibus, & suos
excessus excusandi & palliandi semper promptis atque paratis,
monstrare modum & viam in corpus, famam & vitam innocen-
tum irruendi, grassandi, & eos impunè occidendi: Officialis enim,
qui semel aliquid injustè egit, præsumitur, quòd velit factum suum
tueri quacunque via poterit.*

Innoc. c. 2. d. arbitr. & in c. diversis de clericor. conjug.

Menoch. de præf. lib. 2. præf. 85. n. 19.

Mala conscientia, causam, quam fovet malam, quocun-
que

que modo firmare tentat, & nullas non rationes, instituto suo provehendo accommodas effingit.

Egyd. Hunn. in commentar. ad S. Matthe. cap. 27.

part. 6. n. 1.

Magnam esse criminis homicidii atrocitatem, & quod terra non sanetur à sanguine profuso, nisi supplicio homicidæ reperti, latere potest neminem. Consideret itaque Christianum pectus, longè maximas esse enormitates, tot homicidiorum, quæ in judiciis adhibita inquisitione illegitima, carceris cruciatu, vel horribili torturæ carnificina, vel aliter iniquè in criminalibus procedendo, & quidem sub specie & velamento Sacrosanctæ justitiæ, perpetrantur. Quapropter iudices ejusmodi corruptelis & cautelis deceptorii perniciosissimis, non tantum nequaquam essent instruendi, sed etiam iniquè & illegitimè procedentes, maxime dolo concurrente, graviter, & pro ratione commissi, tanquam homicidæ puniendi. Ubi secus agitur, eò pertinet, quod olim poetarum quidam dixit Medico & judici hominem occidere impunè licere: Referente,

Anna. Robert. Rerum judicat. lib. 1. cap. 4. pag. mihi. 52.

Et quod horrendum auditu conqueritur Paris de Puteo, Jurisconsultus præclarissimus, quod majora committantur crimina & latrocinia in curiis judicum, quàm in sylvis latronum. Jurisconsulti, & Consilarii suo Principi potius deberent esse autores, ut imitaretur exemplum Caroli Magni, & Ludovici cognomento Divi, citatum

ab Antimach. l. 3. de reg. administr. theor. 35. pag.

mihi 745.

Illi enim boni publici & justitiæ amantes, Commissarios, seu Quæstiores per provincias mittebant, ad vitia & abusum Magistratum cognoscendos, & in noxios ac scelerum convictos severe vindicabant. Itaque eorum temporibus, jus magno populi commodo optimè administratum est. *vid. tit. 1. obs. 3. n. 6. & seqq.* Id quod hodierna processuum Criminalium tempestate, tum ex jam dictis, tum etiam ex hac ratione summopere esset necessarium,

rium, quia latroneulatores in miseros carceribus inclusos, vel tor-
tura subjectos, etiam plerumque remotis arbitris, & superiorum
oculis averfis peccant, & crudelitatem suam exercent: qui autem
clam delinquant, magis delinquant, quam qui palam.

Wesemb. in parat. de fur. balnear. in fin.

Et clandestina delicta gravius punienda sunt, quam quæ palam
committuntur.

l. non existimo. § 4. d. admin. fur. l. ult. de rit. nupt. l. ne-

mo. 4. C. d. summa Trin. aurb. sed novo jure. C. d.

serv. fugit.

præsertim, quæ fiunt sub pulchro justitiæ prætextu.

OBSERVATIO XLI.

*In crimine veneficii, ne consueta innocentia præsumptione ex
ejusdem cibi comestione existens, iudex decipiatur.*

Pro Cautelâ in crimine veneficii huc verbotenus ascribere
placuit, quæ habet

Paul. Zach. in quest. Medicoleg. lib. 2. tit. 2.

quest. 8. n. 27. 29. 30.

ita ibidem dicens: Discutienda quædam Jureconsultorum præ-
sumptio, ex qua probari credunt rei innocentiam; ea est, quod si
plures comedant de eodem cibo, aut bibant de eodem potu,
aut si reus ipse biberit, aut comederit, de iisdem cibis, & potibus,
signum est innocentia; & tunc, si unus ex pluribus solus infirme-
tur, cum accidentibus veneni, cæteri, aut reus ipse nullam læsio-
nem patiat, venenum ingenitum fuisse credendum.

Farin. q. 122. tit. de hom. part. 4. num. 81. Caball. de

omn. gen. homicid. n. 635. Guazzin. in tract. de def.

reor. def. 5. lib. 1. numer. 15.

In qua re admonitos Jureconsultos volo, quod non tam de facili
ex ea præsumptione reum tanquam innocentem absolvendum
censeant, primò, quia evenit interdum, ut pluribus de eodem ci-
bo

T

bo

bo comedentibus, aut de eodem potu bibentibus, tamen non omnes lædantur, aut si lædantur, facillimè evomentes curentur, ita ut non venenum assumpsisse, sed superfluo tantùm cibo obrutos eos, quis exstirnet; Patet insuper frigidas temperaturas minùs, calidas magis promptè à veneno hoc vel illo pati, vel è contra, ut alii malunt. Secundò quis vetat, venenicum ante, & post cibi assumptionem se Alexipharmacis munire, ita ut nullam noxam ex veneno percipiat? nonne videmus quotidie circulatores, & impostores hæc & majora præstare? præmuniunt quippe se antidotis & de hinc in hominum conspectu horribilia venena ingurgitant, domum reversi evomunt, iterumque antidotum assumunt, non propriam fortasse, nam ea ut plurimum nullius pretii est: Potest autem tantum antidoti vera præsumptio contra veneni noxam, ut continuata hominis temperaturam reddat Alexipharmacam, hoc est, venenis contrariam, ac resistentem, quod in Mithridate Rege patuit; de quo *Appian. Alexan. in bell. Mithrid.* Itaque, hæc Jureconsulti animadvertant, necesse est, ne in judicando decipiantur.

OBSERVATIO XLII.

Vt à muto possit haberi confessio.

HOrrendum refert Exemplum Thom. Ferrar. Caus. 57. ex *Tacito de Corneto*, nimirum fuisse patrum quendam & tutorem pupilli cujusdam unici sine fratre & sorore, quo mortuo, tota ejus hæreditas, ad Patrum & tutorem indubitatè devolvebatur. Hic Dæmonis & avaritiæ instinctu, ducit pupillum ad vineam, ibidem eum suffocans & in terrâ abscondens. Ex patrum reverso quæsitum est, ubi esset pupillus? Qui dedit responsum, istâ horâ ipsum abiisse, nec dum autem rediisse, seque in opere esse quærendi: Interim convocavit amicos, maximum mentiens ploratum, patrimonium tamen retinens. Deo vindice missitavit populus tutorem pupillum occidisse. Quo rumore ad aures curiæ

curia delato, facta est inquisitio: Patruus priori assertioni inhaerens, factum constanter negavit. Sola autem fama tanti non fuit iudicibus, ut ad torturam procederent: Quibus itaque, divino forte nutu, venit in mentem mittere fossiles in vineam, quaesitum, an pupillus ibi fortasse esset sepultus. Postquam illi puerum invenissent, iterum interrogatus est patruus, quisnam crimen hoc perpetrasset? Se nescire respondit. Iudices autem enormitatem delicti ejusque indicia, praesertim loci, ubi cadaver erat inventum, considerantes decreverunt torturam. Parricida in summo torturae periculo se videns constitutum, & extortum iri confessionem suam metuens, arrepto gladiunculo & vagina, sibi ipsi amputavit linguam. Quo facto iudices erant solliciti & consultabant, quo remedio erui posset confessio ad condemnandum sufficiens. Autor fuit Tancredus, ut curia sumeret informationem, an reus sciret scribere: Et si ita reperiret, eum torqueret, donec propria scriberet manu, sed delictum illud commississe: Tunc vigore talis confessionis per scripturam factae illum posse condemnari. Quemadmodum enim viva vocis confessio obligat, ita etiam ex propria scriptura quis astringitur, cui contravenire non potest. *arg. l. discretis. C. qui testam. fac. poss.* Quod Tancredi consilium in casu emergenti iudices possunt imitari. Similia abscissionis linguae exempla eorum, qui ob torturae dolorem ea se dicturos timere, quae sua sponte nunquam essent falluri, legere sunt apud

Zevinger. in theatr. vol. 8. lib. 5. In verbo, Tormenta,

pag. 2162. 2163.

Sed, quid si ejusmodi casus contingeret, & reus incarceratus scribere nesciret? Respondet Carerius

in pract. Crim. de indic. q. tertium indicium. in fin. n. 33.

eum haberi pro confesso delictum, pro quo erat carceratus.

Similes & alios modos a mutuo testimonium habendi, & quomodo mutus juret & deponat, vide apud

Rutger. Ruland d. Commiss. lib. 2. cap. 15. & 16. de exam. test.

Vran. in lectur. de testib. ad rubr. fol. 83. n. 20.

T 2

OBSER-

OBSERVATIO XLIII.

Quando propter unum idemq. delictum, quidam in Carcere detinentur, quidam aufugerunt, vel contumaciter absunt, ut testium subornatio evitetur.

NE in hac rubrica dicto casu absentes Indiciis contra se exstantibus instruantur, testes subornentur, iisque subornatis, postea fortè compareant, & Judicem fallant, Cautela legere est apud

Jul. Clar. in pract. crim. 4. fin. quest. 49. n. 7.

Antè nimirum, quàm processus publicantur, & indicia capitis communicantur, debent condemnari absentes contumaces: His autem condemnatis, processus quoad præsentis publicari, & indiciorum copia ad deducendam innocentiam communicari, ita tamen, ut contumacium nomina, & omnia, quæ hos concernunt, quatenus commodè & citra jacturam defensionis præsentium fieri potest, ut nec in minimo tollatur iis defendi facultas, deleantur vel omittantur.

OBSERVATIO XLIV.

Quomodo judex sine novis indiciis torturam possit repetere, ne ex capite nullitatis impugnetur: Quæ non usque quaque approbatur.

- ¹ **A**D delictum confitendum non debet repeti tortura, nisi supervenerint nova Indicia diversi scilicet generis, & primis fortiora, vide observ. 2. n. 10. hoc tit. Propterea rectè reprehenditur fatuitas & ignorantia alicujus judicis, qui torserat reum super indicio famæ, deinde supervenientibus aliis testibus de famâ deponentibus, denuò eum torqueri jusserrat. Non enim superve-
- ²

pervenerat indicium novum, sed prioris per primam torturam purgati solum nova probatio.

*Pract. Papiens. in forma inquisitionis, in verb. hac est
quadam inquisitio. n. 22. Iul. Clar. in pract. crim. 4.
fin. quest. 64. n. 46. ult.*

Ut autem iudex sine novis indiciis torturam possit repetere, Cau- 3
telam exhibet

*Iul. Clar. dict. loc. Quem refert & sequitur Cardin. Tusc.
tom. 8. concl. 331. n. 4.*

Ut nimirum leviter torqueat, & deponat reum cum expressa re-
petitionis reservatione, eaque ad acta annotata: Si tunc confite-
tur, ulteriori quaestione non est opus, sin minus, secunda vice suf-
ficienter potest torqueri. Quam quidem cautelam ego impro-
bare non possum, si modò reus non est homo debilis vel mollis
(Tali namque tortura levis est magna, etiam gravissima, quod vide
observ. 1. n. 19. hoc tit.) Et initio elevationis, vel in torturâ levi
promittit, se dicturum veritatem, vel spes apparet, eum post de-
positionem à torturâ levi confellurum. Hic namque solus finis
est hujus Cautelæ, nec alius esse potest. Ideoque præter hunc ca-
sum judici autor non fuerim, ut hac cautelâ utatur, & quaestio-
nem, postquam semel inflicta est, nisi novis Indiciis, diversi gene-
ris accedentibus, repetat. Si secus fecerit, non propter alium fi- 4
nem id ipsum sibi præsumere, quàm ut id per obliquum, atque in
fraudem legis & processus consueti sibi usurpet, quod per dire-
ctum non licet, quilibet facillè intelligit, & si iudex reo malè cu-
pit, prætextu levis torturæ, eam ita posse exacerbare, ut meritò
dicatur acris & sufficiens. Immò Judices quidam strictas, & 5
multum atroces ligaturas, etiam cum taxillis adhibere, exstat
apud Iul. Clar. dict. quest. n. 31. Et ibi exemplum de medico, quî
plus passus est in sola ligaturâ, eo modo facta, quàm alii in ipsâ
torturâ. Si hoc in sola ligaturâ: Quid fecerint ejusmodi san-
guinis sribundi latruncultores in torturâ ipsa, etiam si eam pra-
vo affectu (qui vel exinde apparet, quod pro lubitu & sine justa
ratione binis vicibus torserint) levem dixerint, vel scripserint?

Tr. 3.

Quapro-

- 6 Quapropter sit cautus rei Advocatus, ut ex ejusmodi quæstione
 iterata extortam confessionem ex capite nullitatis impugnet, se-
 cundum tradita observ. 2. n. 10. hoc tit. Judex verò hac usus Cau-
 7 telâ ut nullitatis querelam, & omnem suspicionem de se devol-
 vat, attentis iis, quæ dicta sunt, adhibeat etiam consilium & judi-
 cium medicorum, qui asserant torquendum esse, vel robustum,
 vel debilem. Cardin. Tusc. tom. 8. conclus. 325. num. 2.

OBSERVATIO XLV.

*Ad eliciendam confessionem, quam quis alioquin difficulter,
 aut planè non potest à reo consequi.*

TRaditur Cautela à quibusdam, ad eliciendam rei confessio-
 nem, alioquin difficulter, aut planè non consequendam, ut
 nimirum ponantur testes cum Notario post parietem vel
 cortinam, de negotio admoniti & partium voces notas habentes,
 & ibi postea quærat ex reo, annon hoc vel illud sit verum, an-
 non res ita sese habeat. Tunc facillè fatebitur, neminem nisi in-
 terrogantem confessionem audire suspicans. Verùm enim verò,
 quamvis in civilibus hac cautelâ cum effectu liceat uti, attamen in
 criminalibus testes hoc modo adhiberi nihil probant.

Felin. in cap. præterea de testib. Hieron. Gigas de crim.

les. Maj. sub. rubr. quomodo & per quos. Crim. les.

Maj. probetur. quæst. 20. n. 5. 6. Farrinac. de opposis.

contr. dict. test. lib. 3. tit. 7. quæst. 69. n. 183.

Idque omnium minimè, quando reus est tortus, & sic indicia sunt
 purgata, unde meritò post *Barbat. Hieron. Gig. dist. loc.* reprehendit
 aliquem Judicem contravenientem, qui accusatum quandam du-
 riter torserat, & cum ille delictum constanter in tortura negas-
 set, modo jam dicto, simulans se solum cum accusato esse, blando
 sermone confessionem elicit, eumque ultimo affecit supplicio,
 addens ibidem: Præmium illius potestatis debuisse esse laqueus.
 Unde similiter reprobat, quam refert & comprobatur

Martin. Delr. lib. 5. disquisit. Magic. sect. 10. lit. K. K.

&

& inquisitores Germaniæ feliciter practicasse quidam jactitant, cautela sequens, ut nimirum Judex, delicti complices, si quos habet, qui contra reum deposuerunt, ad eum intromittat ad confendum de facinoribus suis, mutuo edendum & bibendum, & in loco vicino post parietem vel cortinam ponat testes auscultantes cum Notario: Vel si defunt complices, ut ad hoc utatur personis reo non ingratiss, & quasi amicis favorem vel commiserationem simulantibus, qui propè vesperam intrent carcerem, colloquutiones dedita operâ in multam protrahant noctem, quasi præter opinionem id factum esse, ad recedendum reliquum temporis exigant, & semper cum incarcerato loquantur: Atque Judex similiter in loco vicino Notarium & testes verba & ita confessionem propriam, excipientes positos habeat. Exemplum ejusmodi Cautelæ existat,

*apud Barclaium in Argenide lib. 2. paulò post medium
in novissima edit. pag. 194. & seq.*

Nec detrectans Eurymedes Regis Imperium, ad custodiam pervenit, in qua servabatur Eristhenes: & jam à limine (ut Cleobulus rectè monstraverat) simulatis luctibus ardens; Tandem, inquit, de Poliarcho triumphasti, Eristhenes. Perit armillæ contactu, quem lethalibus succis imbueras. Num tu verò, quod Oloodemus facit, ultro in gloriam ducis, quodd operam facinori tanto præbueris? Ad hæc Eristhenes tanquam subito fluctu percussus, quid loqueretur, non habuit. Audiebat extinctum Poliarchum, à quo ejus spes nequaquam divertebat. Jam verò conscientia pulsabatur ad crimen objectum, Et quid præterea dissimularet, si Oloodemus (ita enim sinxerat Eurymedes) jam confessus veneficium erat. Nec prolixiori consilio aut recomponendo animo tempus dabatur. Ergo, ut in perditis rebus, restare putavit, ne languidè cunctaretur; aut frustra negato facinore, videretur censuisse pudendum, quod nollet confiteri. Urgenti itaque Eurymedi, bene est, retulit. De me, quod placebit, fata deliberent. Satis est gaudii, quod post Poliarchum Siciliae hostem vixi. Tum solerter Eurymedes, tanquam de re nota agens sese penetrabat in
eorum

eorum consilia. Ad extremum, Lycogenis perfidiam objecit, qui literis ad Poliarchum, in sui flagitii infamiam substituebat innoxium Regem & Eristhene fallaciam levi risu confrente. Eurymedes ad Regem ab eo digreditur, nec sine horrore, quid ille sit factus, ostendit: Restare, ut Oloodemus pari indicio se damnet. Tam feliciter pervestigato facinore exsultans Melcander, laudatum Eurymedem ad Oloodemum mittit. Sed illi presentiori ingenio, averfatus veneficii nomen, tanquam de inaudito facinore, cum interrogaretur, ipse plura quærebat: Cumque Eristhenes jam flagitium confessus diceretur, ratus hanc esse fallaciam, nec se credere respondit turpissimum crimen in Eristhenem cadere, nec si maximè caderet, se non conscium esse. Ad extremum, expugnavit pertinaciam Eurymedes prudenti consilio: Oloodemum in arcano loco sistit, unde Eristhenes posset audiri: quorum ipse antea ctos sermones repetere cœpit. Et Eristhenes tanquam in pignus constantiæ, nec suum abnuebat, nec sociorum crimen, donec ad eum Oloodemi patientiam viceret, ut repente exclamaret; & te, vel simplicem, Eristhenes, vel tuorum proditorem, stragulis deinde rejectis, communem suorum perniciem appellavit, & solum exitu dignum, quem pluribus comparavisset. Serò intellexit Eristhenes, se ab Eurymede esse delusum: neque Oloodemum communis flagitii indicium fecisse. Verbis ergo, quæ tempus dolorque ferebant, errorem excusare parabat Oloodemo. Sed, ut satis explorata res, adhibiti que idonei testes, in diversum abstracti conduntur in carcerem, & postmodum ab publicum iudicium trahuntur. Quam tamen Cautelam, ut & priorem, non improbaverim, si modò adhibeatur ad hunc solummodo finem, ut nimirum hac praxi postmodum reo detecta, eoque monito testes, & ipsum iudicem verba ejus priora audivisse, confessionem spontaneam eliciat facilius & secundum ejus circumstantias ulteriores & diligentiores inquisitionem instituat. Ita enim, & non aliter citra injuriam practici posse autumo. Hanc quoque cautelam suppediat jam dictum exemplum ex Barlaamio citatum, ut nimirum iudex, si delicti complices habet, separatis carceri-

ceribus detineat, uniusque ex illis, quem facilius inductum iri existimat, simulando dicere tentet, reliquos delictum falsos, cui ipse cum majori sua turpitudine indicare cesset? Si tunc confitetur, cum altero vel reliquis perinde agendum, qui repertis circumstantiis iisque auditis, forte etiam confitebuntur. Sed dixerit quispiam, hoc sine mendacio, quod à Iudice debet esse alienum, fieri non potest. Non eo inficias, illis, qui tres mendacii species distinctas, & sic officiosum non agnoscunt, hanc cautelam fortasse minimè placituras.

OBSERVATIO XLVI.

Pro defendendo minore, qui in iudicio est confessus delictum.

Quomodo cautè contra minorem 25. annis sit procedendum, & quæ iudex ad evitandas nullitates observare debeat, vide omnino *observat. 35. tit. 2. de inquisit. & accusat.* Hic addo, si in causa criminali confiteatur minor delictum in iudicio, de quo aliter non erat probatum, debet restitui in integrum adversus talem confessionem, absque alia erroris probatione: Quia ex hoc solo apparet, eum esse læsum.

Angel. in l. certum in §. in pupillo ff. de Conf. Hipp. de Mars. in l. de minore. in prin. 33. ff. de quest. Matthaus Matthesian. Singulari. 58. n. 5. ubi plures alios citat. Mynsing. cent. 3. obs 81. n. 6. Cardin. Tusch. verb. restitutio in integr. Concl. 283.

OBSERVATIO XLVII.

Pro Iudice circa inspectionem cadaveris ejusque vulnerum, & pro Advocato rei, quando eam iudex intermisit: Quæ cadaveris inspectio est etiam necessaria in casu homicidii, facti per venenum.

Veluti negligentia & ignorantia jurium criminalium parit errores plurimos, quippe quod ea mater sit cunctorum, errorum,

Vu

rum,

- 1 rum, *c. ignorantia dist. 38*. Ita etiam per sæpe vidi, Judicem turpissimè neglexisse inspectionem cadaveris, & vulnere occisi, quam tamen accurate instituere jubet Constitutio Carolina *Crimin. art. 149*. Et exinde processum insigni nullitatis vitio affectisse. Quæ autem circa ejusmodi inspectionem sint observanda, *vide supr. observ. 7. tit. 2. d. inquisit. & accusat.*
- 2 Sed quid si cadaver sit sepultum, ut ad talem inspectionem perveniri, consequenter probationes vel indicia ad pœnam meritam infligendam haberi non possint? necesse est, ut effodiatur. *Contrad. in pract. tit. d. inquisit. n. 24. sol. 253. Damhoud. in pract. crim. cap. 75. n. 1. Jul. Clar. in pract. Crim. §. fin. quest. 55. n. 11. Benedict. Carpzov. in tract. crim. part. 1. quest. 26. n. 23. Berlich. part. 1. Concl. 42. n. 31.*
- 4 Reipublicæ enim interest, ut delicta puniantur, Ad accuratam autem (*id quod dict. observ. 7. annexandum cenſeo*) inspectionem à judice prudenti secundum constitutionem Carolinam *dict. artic. 149*. faciendam, requiritur 1. sectio vulneris, ut nempe Chirurghi cicatricem seu locum cadaveris, in quo vulnus est inflictum, dissecent, 2. consideratio vuneris exactissima ejusque qualitatum aliorumque Symptomatum examinatio. 3. Assertio certa de vulneris lethalitate vel non lethalitate, si hæc vel illa certò cognosci possit, vel rationabili dubietate utriusque. 4. Assertionis rationes, quas Medici & Chirurghi simul indicare & depromere tenentur. Quibus requisitis omissis, si vel maximè Chirurghi vel Medici de vulneris mortalitate deponant, eamque doceant ac demonstrent, nequaquam tamen relationi huic Judex credere debet, prædicta enim requisita *juxta Constit. Carolin. Crimin. artic. 149*. ad ipsam formam inspectionis requiruntur, deficientibus autem requisitis formalibus alicujus rei, res ipsa deficit, quia forma dat esse rei: & quicquid ad solennitatem alicujus rei exigitur, id ab actu dividi aut separari nequit, *l. cum antiquitas. 28. C. de testam. l. 8. §. 17. ff. de transact. Iason. in l. 1. n. 25. ff. de liber. & posth. Nicol. Boer.*

decis.

decif. 1. n. 44. Benedict. Carpzov. in tract. Crim. part.

1. quæst. 26. n. 43. 50. & 51. Vbi n. 52.

addit hujus rei rationem, nam alioquin facilimè fraus aut falsitas
committi posset, & vel in odium vel favorem referri. Istam ef- 6
fossionem autem sat citò, antè nimirum, quàm cadaver ejusque
vulnera putredine ceperunt infici, esse faciendam, monere non
est necesse, quivis enim facilè intelligit. Unde imperitia vel 7
negligentia judicis, qui dictam accuratam inspectionem inter-
misit, rei Advocato suppeditat cautelam, ut ex hoc capite proces-
sum vitio nullitatis affectum impugnet, ad effectum ne vel saltem
ordinariâ pœnâ plectatur Clientulus.

Bened. Carpzov. in tract. Crim. part. 1. quæst. 26.

ab init. & n. 52.

Sed, quid si accadat casus, quòd vulneratus è vestigio sive sta- 8
tim accepto vulnere ad terram concidat, & moriatur, inspectio
sepulti cadaveris & vulneris autem à judice est omiſſa? Quæri-
tur, an ordinariâ homicidii pœna habeat locum? Quod affirma-
re non dubitaverim. Nam ratio Constitutionis Criminalis
artic. 149. occisi vulneris inspectionem requirens, hic cessat, quæ
posita est in articulo præcedenti 147. si nimirum quis vulnera-
tus non è vestigio, sed post aliquot dierum interstitium moriatur
atque inde dubitetur, utrum ex vulnere, an verò ex negligentia,
vel sua, vel Medici decesserit: Hoc in casu autem ilico vulnere
inflicto, est mortuus. Ratio autem cujuscunque dispositionis
restringit dispositionem, sive dictum ad limites ipsius rationis,

Everh. in top. in loc. à ratione legis stricta. Vid. infr.

tit. 5. obs. 1. n. 11.

Hic addo (*id quod ad observ. 3. hoc tit. referri potest:*) quòd nimirum 9
ante sepulturam in casu homicidii per venenum commissi, con-
siderata qualitate ejus, perinde sit necesse, ut Medici & Chirurgi
cadaver venenatum inspiciant, scindant & aperiant, & in signa
& indicia diligentissimè inquirant, aut post sepulturam deposi-
tionem testium super signis veneni bene ponderent, atque exa-
minent, postmodum jurato judicium & sententiam suam aperi-
ant, & judicem super hac re informant, Vu 2 Fol-

Foller. in pract. crim. in verb. item quod sororem venenavit. num. 14. Farrin. part. 1. pract. crim. in quest. 2. n. 33. 34. Carpov. in tract. Crim. part. 1. quest. 21. n. 7.

Ex duobus autem his, illud longè tutius est, & quando casus venenationis accidit, & Medici & Chirurghi haberi possunt, ipsi propriis oculis Cadaver ut inspiciant, necesse est. *Addit. Farinas. dist. loc. non esse probatum corpus delicti in crimine veneficii ex attestatione Medicorum asserentium, simpliciter quem esse mortuum ex veneno, nisi addiderint ex veneno dato non ingenuito. Contingere enim potest, ut quis veneno in corpore generato ex humorum malitiâ, vel ex aëris corruptione moriatur, non autem ex propinato: Et signa sunt eadem, siue veneni dati, siue veneninati, siue ingenuiti,*

Iul. Clar. in pract. crim. §. fin. quest. 4. vers. 5. Boff. in tit. d. delict. vers. capiat informationem. n. 24. Ooderfried à Bavo in theorica criminali practica in §. venenum. n. 10. vid. supr. obs. 3. hoc tit.

21 An autem venenum sit datum, & non ingenuitum, colligere est ex aliquo extrinsecus apparente iudicio, si nimirum post sumptionem cibi, immediate quis incidisset in maximam status mutationem: tunc enim judicare possunt medici, an venenum sit introductum, an per se ortum: quia hoc non tam repente operatur, sicuti illud

Bened. Carpov. dist. quest. 21. part. 1. n. 7. in tract. Crimin. Boff. in pract. Crim. tit. d. delict. n. 6. Foller. dist. loc. n. 4. 13. & 16.

Quod si huiusmodi actus extrinseci non interveniant, Medici aliquid firmare non poterunt, *Citati Dd. dist. locis.*

OBSER

OBSERVATIO XLVIII.

Pro Principe ejusq; Consiliariis aliisque judicibus superioribus, ne immanitate, vel ignorantia, vel technis judicum inferiorum reos torquentium decipiantur, innocentesq; impunè in tortura vel carcere diutino occidantur.

Torturam debere infligi in publico coram Assessoribus seu auditoribus, Actorum Notariis & Advocatis, bene & non sine magno rationis pondere scribit
Ceterius in pract. Crim. de tortur. 4. habitis indiciis.

n. 14. pag. 177.

Si enim in secreto, uno vel altero tantum præsente, in loco ab hominum oculis & auribus prorsus remoto reus torquetur; vel summæ inscitiae & crudelitati, vel technis, fraudibus diabolicis, & horrendæ injustitiæ, ad quam quodlibet Christianum pectus, si videret, ingemisceret, exponitur. Præsertim si isti tortores ad funestum illud exercitium induruerunt: Aperitur enim tunc sub pulchro justitiæ velamento exercendæ suæ immanitatis & sevitiae, nedum sæpe vindictæ privatae, amplissima fenestra, ut vel innocentissimus, quicquid velint, fateatur. Ad sevitiam enim vel quodvis aliud malum homines tunc proniores sunt, cum aliorum præsentia vel conscientia non arguuntur, ut tutò liceat savire citra alterius invidiam vel indignationem. Savitiam fovet & regit loci oportunitas.

Gravius de tortur. lib. 2. cap. 3. pag. 297. qui hac de re, ut & cap. 4. omnino videndus.

Quam si populus in publico, vel aliquot saltem homines, qui omnem humanitatem non exuerunt, vel Principis boni fidiq; Consilarii ipsi (qui autem, sed non nisi cum magno Reipublicæ damno, divina ultione *Rol. à Valle vol. 3. Conf. 12. n. 34.* & larga innocentis sanguinis profusione, hanc curam vel inspectionem, infra suum fastigium ducunt) conspicerent, extra omnem dibi-

Vu 3

tationis

tationis aleam, cum summo horrore, ac maxima cordis sui detestatione, eam intuerentur, ad monstrum illud horrendæ stupiditatis, crudelitatis, iniquitatis, & inscitiae, lachrimas non tenerent, non tacerent, sed omnibus nervis ed tenderent, ut huic insigni, & propter contemptum & ignorantiam rerum criminalium inveterato malo nunc tandem mederentur, quàm ocissimè. Cogitet Christianum pectus: Si homo (ita enim optimè describit hodiernum torturæ processum

Gravius in dict. tract. de tortur. lib. 2. cap. 7. pag. 264. 265. 266.)

ex squalido & diutino Carcere tabidus vestibis spoliatus, tremens pallensque ad severum iudicis conspectum, consternatione & metu jam penè exanimis, manibus pedibusque vincus, ad equulei locum raptatur, ubi undiquaque horribilis tormentorum apparatus suspendi funiculi, deposita pensilia pondera, candentes laminæ, forcipes, ungulæ, parata catasta, acres scopæ, iudicum terribiles minæ, truculenta verborum fulmina, acerbi risus carnicum etiam lætabundorum & gestientium quasi ad has operas, torvi in miseros vultus, & duræ ac crudeles manus, ante ipsa cruciatuum initia, miseros penè enecant. Unde etiam non immerito, ut alibi satis inculcatur, terrore & tortura ipsa non legitimè ad annullandam confessionem æquiparantur. Et consideretur jam post hæc præludia, tantis hominem scrutari doloribus, ut majores fingi non possint, nullum tormenti genus omitti, omnia membra laniari, partes omnes convelli, nuda ossa feriri, vulnera cædi, scissum corpus flagellis, exustum convulsumque tormentis, continua siti, continuisque vigiliis torqueri & omnes animi sensus ita perturbari, ut homo mentis compos vix & ne vix quidem manere possit; Variari interdum tormenta & quicquid antiqua adinvenit, aut nova adjecit crudelitas, totum illud in unum sæpe hominem produci, remitti aliquando torturam imperante iudice, ut sæpius reus torqueri possit, Iudices ad gemitus lamentationes, & tristissimas vultus convulsiones, quæ in miseris istis crebræ sunt, ridere & contemnere, quidquid lachry-

chrymarum, quidquid precum ad mitigandam asperitatem, miseri profuderint; exhortantes subinde ipsos Carnifices, ut nihil prætermittant, quod dolorum vim exciret, augeat, exasperet; immò commonstrantes quandoque, quâ parte crudelissimè rei torqueri possint, magna vocis contentione indicantes, quâ parte maximè dolere reus possit, quæ pars secunda, quæ urenda, quam flagris excorianda sit. Nisi pudor prohiberet, irati illi iudices ipsi vestes reorum conscinderent, velamenta lacerarent, manibus flagella concuterent, renovarent ignes, & crudeles illas Tortorum vices in universum explerent: Ah major plerumque est illa, quæ quotidie in torturæ exercitio in miseros truculentia instituitur, quàm ut verbis satis exprimi possit. Unde quilibet Christianus, Juris Consultus caute & optimè ageret meo quidem 6
iudicio, si considerando torturæ originem, de qua *Obs. 1. huc sit. supr. in princ.* ejus fallaciam, crudelitatem & tot execrables & abominabiles abusus, indeque exsurgentes ingentium malorum occasiones paratissimas, eam non tantum non facile decerneret, aut suaderet, sed etiam, quantum penes ipsum stat, rigidis questionum juribus detraheret, & hac sua operâ multos liberaret innocentes propter generalem rationem,

Deciani in apologia pro juruprud. adversus Alciatum.

cap. 22. n. 135.

Et quod in specie refrenanda & temperanda sit torturæ illatio.

Hier. Magon. decis. Lucens. 89. n. 10.

Hinc etiam laudem apud Historicos nactus est non exiguam Emanuel Portugalliæ Rex, qui Consiliarios suos laudare solebat, si quando ullam potuerint invenire rationem (procul dubio justam) qua reos ab ultimo supplicio, ita etiam à tortura liberarent.

Besold. lib. 2. polis. cap. 2. sub n. 9. & eum citans Christ.

Phil. Richter decis. 91. n. 5. part. 2.

Regesserit fortè quispiam: Sicuti sub pio Principe prohibitum est, nova, inusitata & crudelissima tormentorum genera pro sua libidine excogitare & adhibere, nec non in judiciis & tortura
illega-

illegali affectato suo arbitratu uti. De quo legere integra *observatio* 1. *supr. hoc tit.* ita etiam iudici ejus incumbere pro ratione personæ qualitatis, & pro constitutione corporis, gravius vel lenius torquere reum. *Constit. Carl. art. 38. & 59.* nachermessigung eines vernünftigen Richters: Pro temperamento moderatæ rationis

l. de minore 10. §. tormenta ff. d. quæst. supr. dict. obs. 1. n. 22. hoc tit.

Unde in interlocutoria torturæ adverbium moderatè usurpāri solet *Franc. Marc. p. 1. decis. 916.* Unde etiam Facultates juridice ex Academiis super tortura respondentes, plerumque addunt clausulam: doch Mensch oder Christlicher weise/

Vide Zanger. d. tort. cap. 4. n. 16. pag. 838. Ernest.

Cotbm. vol. 3. resp. 29. n. 344.

Sed hæc quidem vera sunt, & juriū dispositioni consentanea. Propterea tamen huic malo non adest remedium, sed res manet eadem, si in occulto & remotis arbitris, Principisq̃ue ejusq̃ue Consiliariorum oculis aversis tortura infligitur. Quis enim potest esse certus, judices sive Commissarios torquentes, affectibus suis non indulgere, sed secundum jura, sententiam & modum quæstionis præscriptum, citra eorundem jacturam & reorum injuriam, in inflictione torturæ procedere? Tam crudelia, iniqua, impia & in Christianis terris summè detestanda & abominanda, hac de re ipse in praxi sum expertus, ut ea tacere malim, quàm effari. Non possum, quin non credam, multos judices (prout res ipsa loquitur) ista verba moderatè, pro temperamento moderatæ rationis, doch Mensch oder Christlicher Weise/ & similia, potius in suum perversum trahere sensum, & ita accipere, ut sibi data sit potestas, usque ad fractionem vocis, & confessionem reos torquendi. Propterea, quando nati sunt hominem mollem & debilem, qui vix primam elevationem sustinere potest, eum juxta suum velle mediocriter, mediocritate ex suo cerebro æstimata, robustum vero tam duriter, exquisitis doloribus, & utrumque eo usque torquent, donec uterque confiteatur quicquid velint.

Quo

Quapropter Princeps ejusque Consilarii alique judices superiores mentis & corporis oculos, ac si illis dedecori hic quippiam foret, ab inferioribus, funestam torturæ praxin exercentibus ne planè avertant & occludant, pro ut in Germania hæc est innocentum pestis maxima, non satis deploranda, sed captivos interdum visitent, audiant & Latrunculatorum sæpe pertentent animos, actiones, & eorum in torturâ procedendi modum observent quàm accuratissimè, immò ipsi superiores non raro, & si fieri possit, semper sint præsentēs. Veluti judicia de sanguine hominis sunt & debent esse publica, ita quoque tortura, quæ pars est potissima eorum, omniumque periculosissima, fiat non quidem planè publicè & in foro, coram omni plebe, tamen vel saltem quasi in publico, in præsentia Advocatorum, Notariorum, aliorumque virorum honestorum, doctorum & rerum peritorum, nullusque vir honestus & non suspectus, processum ejusmodi visere cupiens, ab eo arceatur. Sic ingentia Reipub. mala, innocentum crebra oppressio, evitabuntur. Ubi autem secus sit, confessio vel acerbis minis, vel horribili territione, immò equuleo ipso sæpe extorta, & ad banchum Juris (ut dicitur) ratificata, pro spontanea venditur, cujus rei exempla recentia adsunt, vel etiam si sæpe vel maximè scribatur, torturam fuisse adhibitam, attamen non tantum iniquè torti, falsa confessi, supplicio afficiuntur innocentes quàm plurimi, sed etiam imponitur Principi, Consiliariis, aliisve judicibus superioribus, hoc modo non raro: ut nimirum homines sub tormentis & manu Carnificis dilaneentur & pereant miserè, etiam nihil confessi. Postmodum autem pro lubitu & libidine sua, tortoribus istis, ut suam tegant turpitudinem, crudelissima homicidia celent, & coram quovis ex populo scelus nefandum obnubilent, in promptu est ampla mendaciorum materia: Hic Catharro est suffocatus, hic sibi metipsum manus intulit, hic veneno sublatus est, huic Diabolus fregit jugulum, & similia *vid. obs. 12. tit. 3. n. 1.* Nunquam autem Carceris diuturni squalorem, vel intemperatum exasperatæ torturæ modum mortis causam esse dicunt. Hæc ita, pro dolor, sine ulla alia indagatione

X x

&

& inspectione cadaverum, hisce iudicum umbris, sua scelera impune ferentium, creduntur, immò insuper ipsa cadavera ad eorum relationem vel sub patibulo fodiuntur, vel ita cum iis agitur, ac cum plenè convictis omnium sceleratissimis. Non attento, quòd officialis, qui semel injustè egit, præsumatur factum suum velle tueri, quacunque via poterit,

innocent. in c. 2. de arbitr. & c. diversis. d. cleric. conjug.

Menoch. d. pres. lib. 2. pres. § 5. n. 19. Alciat. d. pres.

reg. 3. pres. 15.

Hujus rei exempla lectu horrenda, vide

apud Wier. de prestig. Dam. & incant. & apud Grevium

de tort. lib. 2. cap. 5. pag. 359. 360. 361. 362.

363. 387.

- 11 Cautela itaque porro est, si aliquis captivorum moriatur, ut iudices superiores adhibitis Medicis & Chirurgis, Cadaver inspiciant, ubi necessitas expostulat secari & semper quàm accuratissimè considerari curent, pro ut in alio genere homicidii requiritur, *de qua observ. 48. hoc rit. videri potest.* Disparitatem enim rationis hac crudeli & horrenda iudicum tempestate & immanitate cernere nequeo. Cùm præterea in genere, si verè non constet, aliquem sibi manus intulisse, sed solus alicubi mortuus reperiatur, aut de crimine adhuc non liqueat, non sit præsumendum, eum sibi vim attulisse, sed potius à Custodibus esse necatum, ut ipsi sese purgare teneantur, & fisco criminis probatio incumbat, ita ut hæredibus nihilominus defensio innocentie defuncti semper pateat,

arg. l. 1. §. si sibi manus. 11. d. Seno. Syllan. gl. in l. cum

heres. §. species. d. legat. 2. Par. d. Put. d. Syndic. in §.

an potestas, qui aliquem. & c. n. 5. Menoch. d. pres.

lib. 5. pres. 13. n. 6. & d. arbit. jud. lib. 2. cas. 284.

n. 36. Covarr. lib. 2. cap. 1. in fin. Per. Heig. lib. 2.

quæst. 36. n. 34. 35.

- 12 In initio hujus observationis dixi cum magna rationis prægnantia Carerium statuere *dis. loc.* (quanquam hanc suam senten-

sententiam ad suum forum accommodare videatur) torturam in publico fieri debere, excipit autem crimina enormia, veluti læsæ Majestatis. Quam exceptionem probare non possum, ex hac ratione: Nam, quod majus est crimen, quod imputatur, hoc majus imminet reo periculum, exinde hoc major est eum defendendi necessitas, hoc cautiùs, hoc omnibus suspicionibus & sinistris cogitationibus à se longiùs rejectis Magistratus & judices in toto processu, maximè autem in puncto torturæ, omnium periculosisimo & fallacissimo, procedere tenentur. Cujus rei gratià vide omnino

observ. 10. tit. 1. de jud. Advoc. & procur. & obs. 16.

hoc tit. 4.

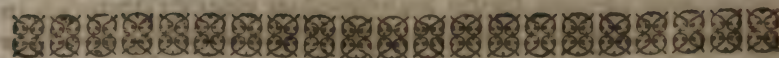
Quibus accedit etiam hæc ratio, quod Magistratus & judices in criminibus enormibus indagandis, quanquam sæpe exigua existant contra reum indicia, nec satis probata, nimio & impotenti justitiæ Zelo magis exardescant, quàm in aliis: Qui autem nimio justitiæ Zelo flagrant, scelerumque nimis severi vindices esse volunt, in tribunalibus non cernunt ea, aut libenter tolerant, quæ revera veræ justitiæ, sinceræque æquitatis splendorem obfuscant, & summæ injustitiæ apertissimam viam pandunt.

Grey. in tract. de tortur. cap. 1. lib. 1. pag. 9.

Nimius fervor convertitur in furorem,

Paris. d. put. in tr. d. Syndic. in verb. tortura. §. an fletur dicto torti. n. 12. pag. mibi 984.

Ne dicam, quod in specie in Crimine læsæ Majestatis eadem videatur persona pars læsa & judex, & in nullo alio Crimine calumniæ magis pro veritate obrudi possint, quàm in hoc: cui periculo locupletiores, & virtute vel dignitate præfulgentes magis sunt obnoxii, quàm ulli alii.



TITVLVS QVINTVS.
DE POENARUM EXSECUTIO-
NE, ET GRATIA DELICTI.

OBSERVATIO I.

De appellationibus in Criminalibus, nec non nullitatis quaerelâ, & an per hanc suspendatur executio.

I Ure Civili communi appellationem etiam in Criminalibus esse permissam, & ea pendente executionem suspendendam per textus expressos constat, id quod adeo obtinet, ut quis etiam extraneus absque mandato, damnati nomine appellans ex humanitatis ratione audiat, quantumvis condemnatus perire festinans, provocanti resistat, nec non appellationem admitti non velit.

l. non tantum. 6. ff. d. appell. Ioh. Lud. Bender. in tract. revis. concl. 33. Christoph. Schvvanm. in differ. jur. civil. & Cameral. diff. 18. n. 2.

- 2 Nemo enim defensionis suae in criminalibus potest renunciare, & nemo est membrorum suorum dominus, ut nec audiendus sit perire volens, quod legibus, rationibus & Dd. autoritatibus firmatur *tit. 1. Obs. 4. n. 5. & seqq.* Olim in Camera Imperiali etiam ad tempus appellationes receptas, atque processus decretos fuisse, ex recessu Imperii de anno 1530. videre est, *§. item. ibi.* Als jetzt etliche Zeit von Peinlichen Sachen vielfältig an unser Kaysertlich Cammer Bericht appellirt, auch dieselben appellation angenommen/darauff proces erkandt/vnd Rechtlich gehandelt worden. Verum postea, ut & nunc, appellationes ad Cameram in causis Criminalibus, poenam Corporis afflictivam inferentibus, ex inveterata, per

per totam Germaniam recepta Consuetudine, à statibus approbata, non permittuntur, nec recipiuntur

dicto Imper. recess. 4. Item/als ich. Vers. Und solches dem alten hergebrachten Gebrauch im heiligen Römischen Reich zuwider &c. Ordinat. Camer. part. 2. tit. 28. §. 5.

Quod quas habeat limitationes, vide apud

Scheyvanm. Obs. Cameral. 175. n. 35. pag. 275. & in different. jur. Civil. & Camer. different. 18. ubi plures citat, vid. Cosbm. vol. 1. resp. 7. n. 131. & seqq.

Quæ Germaniæ, & ab omnibus Romani Imperii statibus approbata Consuetudo bona & salutaris est, propter Causarum multitudinem & processus prolixitatem summi istius tribunalis, ubi in inferioribus judiciis tales reperiuntur iudices, quales in observatione prima titulo primo requiruntur, & in causis criminalibus rectè & legitime proceditur: Ubi secus est, veluti in pluribus judiciis Criminalibus errores errantur plurimi & maximi, & apertis faucibus inhiatur humano sanguini, immò in locis quibusdam planè horrendus & lacrymis irrigandus est justitiæ status, longè satius & salutaris foret, si in Camera imperiali beneficio appellationis, tanquam necessario innocentie præsidio & contra injustæ sententiæ venenum thyriacæ (prout ita vocat appellationem

Curt. Conf. 16. n. 2. Purp. l. 1. n. 87. C. d. pall. Bald. in l. unic. in fin. ubi Cas. Contrad. in ult. ratione decidendi. C. si de moment. poss. appell. Moll. in semest. lib. 4. cap. 53. n. 5.)

esset locus. Verum quidem est, quòd appellationum abusus sit maximus, per eam lis protrahatur & ita antidotum vertatur sæpe in venenum, ut ea in Camera pendente, interdum mors accusati intervenire, & pœnam simul & accusationem abolere possit, Reipub. ramen intersit, ut delicta ocius puniantur,

Valens. Wint. in Parth. litig. lib. 1. cap. 14. n. 24. pag. 293.

Verum enim verò hisce adductis rationibus, rationes in contra-

rium, nimirum innocentiae, favoris & praesidii, nunquam tollenda defensionis, jure naturae competentis, periculi sanguinis innocentum, & exinde contaminationis Reipub. & in eam irritatae & devolutae ardentis irae divinae, longè sunt majoris momenti. Et melius est in dubio accusatum facinus ad tempus relinquere impunitum, quàm innocentem damnare *l. absentem. ff. d. pen.* meliusque vitam & sanguinem hominis intactum conservare, quàm post vulneratam, immò mortuam causam remedium frustra supeditare.

l. fin. C. in quib. caus. in integr. restit. necess. non est. in terminis. Coshm. vol. 1. resp. 7. n. 176. 177.

Interea loci, in Imperii Constitutionibus, & Ordinatione Camerae acquiescendum: Hoc tamen hic non praetereundum, quòd antè dictae Imperii Constitutiones & Ordinatio Camerae tantum intelligendae sint & loquantur de appellationibus, in causis criminalibus ad Camerae Imperialem, non ad aliud, sive inferius judicium interpositis. Proinde ad alia inferiora judicia (quod tamen saepe à quibusdam textuum generalitate & autoritate, aliòquin magnorum virorum

Mynsingeri Cent. 4. obs. 41. & Gailii lib. 1. obs. 1. n. 27. & lib. 1. d. pac. publ. cap. 20. in fin.

motis & fretis, tentatum vidi, sed frustra) nulla firma ratione extendi posse manifestum est. De quo latius

Dan. Moller. in semestr. lib. 4. cap. 33. n. 3. & seqq. Christoph. Schvvanm. obs. Cameral. 175. n. 34. in fin. Nic. Reusner. decis. 23. n. 21. lib. 2. Ern. Coshman. vol. 1. resp. 14. n. 3. & seqq. Matth. Berlich. lib. 1. Concl. 35. n. 31. & seqq. Andr. Rauchb. part. 2. quest. 8. n. 45. Petr. Frid. Mindan. d. process. extr. lib. 1. cap. 9. Ludolph. Schrader. inter cons. varia German. part. 1. Cons. 40. n. 81. Et vol. 2. Consil. 26. incipit, Nobilis Domine, n. 45.

7 Contrarium statuentibus resistit, primò ipsorum falsum praesuppositum, quod est, appellationes in causis Capitalibus, totius Germaniae

Germaniæ consuetudine in Camera non tantum, sed etiam in omnibus aliis judiciis esse prohibitas. Namque primò hæc consuetudo non est probata, immò contraria notoriè observatur in ditionibus omnibus Electorum & Ducum Saxonie, quæ pars sunt Germaniæ non Exigua. *Vid. Dan. Moller, lib. 4. in Semestr.* Nec non in pluribus aliis locis & Ducatibus, ipsa notorietate testante. Præsuppositum autem, ubi non datur, nec verificatur, ibi nec dispositum obtinet

Pruckm. vol. 1. conf. 50. n. 320. & Conf. 47. n. 50.

Matth. Wesenb: part: 1. conf. 25. num. 11. Petr:

Wesenb: conf: 24. n. 7. & conf: 49. n. 19. Theod:

Reink: d. reg: sec: & Eccles: l. 2. class: 2. cap: 11.

n. 46. pag: 424. Monr: à Cheva: decisi: reg. Arrag.

civil: 32. n. 21. Suid: conf: 45. n. 20. vol: 1. per,

gl: in l. mancipia: C. de serv: fugit: Menoch: recap:

rem: p. n. 161.

Nec, quod corruptelæ belli diuturnitate legibus silentibus alicubi fortasse irrepserit, pro consuetudine allegari potest.

Nec ullo modo disponitur, immò ne verbulo quidem in allegatis Imperii Constitutionibus & Ordinatione Cameræ sit mentio, quodd appellaciones de consuetudine in omnibus & universis Germaniæ judiciis non recipiantur, sed quodd in Camera Imperiali contra veterem Imperii Romani Consuetudinem non debeant recipi: Secundò refert se Ordinatio Cameræ ad præcedentes & antiquiores Imperii recessus, prout videre est ex rubrica præmii ejusdem: *Der Römischen Kaysertlichen Majestät vnd gemeiner Stände etc.* Jam autem hæc sunt ipsissima recessus veteris & antecedentis de Anno 1530. 4. Item/ als seht formalia verba: Item/ als jezt ehliche zeit hero von peinlichen Sachen vielfältig an vnser Kaysertlich Cammer Bericht appelliret/ auch dieselbe appellation angenommen/ darauff proces erkant/ vnd rechtlich gehandelt worden/ vnd solches dem Alten hergebrachten gebrauch im H. Reich zu wieder: So sehen vnd erdnen wir/ dasz hinfürter in peinlichen sachen keine Appellation (scilicet in Camera) angenommen/ sondern damit:

nach

nach Altem hergebrachten gebrauch gehalten werden soll. Ubi in specie & verbotenus improbantur appellationes ad Cameram & tanquam contra antiquam Consuetudinem, in ea (quod quivis ex hoc textu facile percipit) imposterum recipi prohibentur.

Ideoque quamvis 4. Item/ nach dem Oridinationis Camera, part. 2. tit. 28. videatur disponere generaliter, cum tamen non adeo obscure in specie loquatur de appellationibus ad Cameram prohibitis: Nihilominus talis dispositio & prohibitio ad inferiora & reliqua Germaniæ judicia extendi non potest.

8 Namque referens secundum relatum est accipiendum

Cothman; vol: 3. resp: 15. numer: 63.

Et Virtus declarativa referentis, à relato sumitur.

Hier: Magon: decis: Rot: Luccensi 96. n. 11. Ares.

Conf: 76. diligenter: n. 6. Paris: Conf: 72. videtur:

n. 59. lib. 1.

9 Insuper juris est, legem novam generaliter indistincte loquentem, generaliter non esse intelligendam, sed distinguendam & restringendam ad legem antiquam, de eadem materia loquentem, nisi constet de mente, & istam legem novam velle corrigere legem veterem, sive jura antiqua & communia, & quidem speciatim in materiâ, de qua quæritur, licet fortè constet, quod in alio corrigat,

Nicol: Everh: in top: in loc: à ratione legis stricta &

limitata n. 12. 13. 14. & 15. ubi leges citat, & ex

iusdem exempla apponit in terminis Cothman: vol: 1.

Resp: 14. n. 9. 13.

10 Accedit terriò ipsa rubrica sæpe dicti tituli 28. Ordinationis Camerae part. 2. Von welchen Richtern/ in was Sachen vnd vortweihen Breiheiten/ an das Kaysersliches Canser: gericht appelliret werden soll oder nicht. Nulla prorsus fit ibi mentio aliorum iudiciorum, sed in specie & tantum nominatur Judicium Camerale. Jam autem argumentum à rubro, probabile, frequens & utile est.

Nic: Everh: in top: loc: à rubro: ubi ad hoc leges, Dd.

& exempla adducit.

Et

Et ex rubrica optima sumitur interpretatio nigri, sive ipsius textus, qui rubricæ subijcitur,

Bart: Bald: & Alex. Dec: in l. 1. per. ill: text: ff. de reb: cred: & in tot: tit: C. d. religios: & sumpt: Barr. in l. 1. ff. de confir: sus: glos: in l. 1. circ: fin: C. ne fidejussor: dor: dentur: & in auth: ad hac C. d. usur: Dec: cons: 396. n. 7.

Immo si textus est dubius vel verba nigri sunt obscura, quod hic tamen non videret, rubrica probat, quomodo talis textus sit intelligendus, & verba nigri declarantur per rubrum

Glos: 1. in l. 1. C. ne liceat tertio provocare: Tiber.

Decian: vol: 3. resp: 13. num. 26. Fachina: lib: 11.

controver: cap: 68. §. tertio quia.

Quartò ipsa ratio tituli 28. quare nimirum appellationem ad Cameram interpositarum receptiones, in Causis Capitalibus sint prohibita, satis repugnat sententiæ contrariæ, quæ absque omni dubio est, in summo isto tribunali Causarum multitudo, processus prolixitas ac inde periculum intervenientis mortis reorum, consequenter non rara delictorum impunitas. Alia justa & commoda ratio dari nequit. Frequentissimum autem est in jure nostro, ut à ratione legis argumenta ducantur. Et ratio cujuscunque dispositionis restringit dispositionem sive dictum ad limites ipsius rationis,

Everh: in top. in loc: à ratione legis stricta: ubi similiter vide exempla. Et loc: ab absurdo: n. 6. & 7.

Quia ratio est anima legis

l. cum oratio: 7 ff. d. bon: damnar: l. scire: 17 ff. de legib.

Ideoq; ea non minùs, immò potiùs attenditur, quàm verba, quæ corporis instar sunt.

l. emptor: 65. §. fin: d. R. V. Hartm: Pist: 2. quest. 39.

n. 40. Tiraquell. in tr. cessante causa: p. 1. n. 138.

Rel: à Vall: Cons: 14. n. 24. Vol: 3. Schrader. d. feud.

p. 9. c. 2. n. 9. Wesenb: 2. cons: 53. n. 41. Rauch-

bar: 1. quest: 32. n. 5.

Y y

Ratio-

Ratione autem legis cessante, cessat quoque ejus dispositio,

l. in omni: 13. ubi Bart: ff. d. adopt: l. quod dictum: 32.

ff. de pact: l. fin: ff. ad Syllan: l. si maritus: 15. §.

prescriptiones 7. ad leg: Iul: d. adult: Everhard: in

top: l. 85. Tiraquell. dict. loc. n. 11.

12 Quintò, statuto vel consuetudine appellatio tolli non potest.

c. venientes 19. extr: d. jurejur: Mynsing: cent: 1. obs: 14.

Gail: lib: 1. obs: 135. n. 12. & seqq: Menoch: lib. 2.

arb: jud: quest: Cas: 197. Everh: in top. loc. à pacto

ad legem statutum vel consuet: Matth. Berlich: part: 1.

Concl: 35 de appell: n. 31.

13 Et si alicubi locorum talis sit consuetudo vel statutum, appellationes in criminalibus tollens, nequaquam est extendendum, sed, quantum fieri potest, restringendum. Quia non Juris civilis tantum, sed etiam naturalis quod ammodo sunt correctoria ejusmodi statuta & consuetudines,

Dan: Moll: lib. 4. Semestr: cap: 33. n. 1. & seqq: Ludolph:

Schrad: inter Consilia: germ: varior: Conf: 40. n. 1.

& vol: 2. Conf: 26. n. 45. Andr. Rauschb: part. 2.

quest. 8. n. 45. Nicol: Reusner: lib. 2. decis. 23.

n. 21. Herm: Vult: d. jurispr. Roman: cap: 33. n. 25.

Henr: Nebelkr: decis: 21. incipit: non à sententia: per

tot: Matth. Berlich: part. 1. Concl: 35. de appellat:

numer: 33.

14 Sextò, nequaquam præsumitur, nec est verisimile, Duces, Principes & reliquos Romani Imperii status, antè dictas Imperii Constitutiones & Ordinationem Camerae approbando, hoc in passu juri suo superioritatis renunciare voluisse, & potestatem cognoscendi appellatione interposita, planè à se abdicasse & quidem in causis tam arduis, famam, fortunam, honorem, sanguinem & vitam hominum, ut plurimum suorum subditorum concernentibus, & scientiam, circumspectionem, experientiam, candorem & prudentiam longè majorem requirentibus, quàm omnes causæ civiles, etiam maximæ. Gravior autem præ-

præsumptio operatur plenam Credulitatem, *Menoch: de præsumpt: lib: 6. præsumpt: 49. num: 18.* Et quæ verisimilia non sunt, incredibilia sunt, *Decian: Vol: 2. resp: 8. num: 12.* Quod est verosimilius, sequendum est, cum quod non est verosimile, sit falsitatis imago,

l. non est verisimile. ff. quod met. Caus: C. quia verosimile de præsumpt: Bald. in l. 1. Colum: 3. C. de serv: fugis. Dec: Conf: 838. & Conf: 495. n. 20. & alibi sæpe, Tiber: Decian: vol: 1. resp: 44. n. 9. & resp: 67. vol: 3. num: 17. Pruckm: vol: 1. conf: 50. num. 317. 318. Corbm: vol: 3. conf: 30. quod est facultatis iuridice Colonienfis n. 284. & vol: 1. resp. 15. nu: 124. Everh: in top: in loc: à Verisimili. num. 1. 11. & 12.

Et verisimilitudo ante omnia est attendenda, &, quod verisimile, non quod possibile, spectandum

Tiber: Decian: dict: resp: 67. num. 17. resp: 1. n. 125. & resp: 83. n. 22. vol: 3. & resp: 61. n. 27. vol: 2.

Ac argumentum à verisimili est probabile, utile & multum frequens: quod legibus & pluribus exemplis demonstrat

Everh: in top: dict: loc: à verisimili. num. 1. & per tot:

In specie hæc verisimilitudo, quod nemo præsumatur contra commodum suum laborare, in probationibus & conjecturis multum habet momenti

l. si duo, in prin: ubi Dd. ff. d. iurejur: l. ab Carmen: §.

fin: ff. d. testib: cap: licet causam d. probat: Tiber:

Decian: vol: 3. resp. 76. n. 27.

Et illud habetur pro disposito, quod verisimiliter fuisset dispositum, si statuens seu disponens de hoc fuisset interrogatus

Bald: & Paul: d. Cast: & alii ad l. tale pactum: §. fin: ff. d. pact:

Sive aliquid statuatur per modum conventionis, sive per modum legis municipalis, sive per modum rescripti,

Everhard: in top: in dict: loco à verisimili. numer. 3.

Quæ, ut & omnis alia verisimilitudo, colligitur ex naturali ratione, quæ omne iudicium dirigit humanum

Y y 2

Tiber.

*Tiber. Decian. vol. 3. resp. 62. n. 76. & vol. 2. resp. 8.
n. 13. Menoch. lib. 3. conf. 210. n. 40.*

- 21 Septimò tandem, si sæpe dicta prohibitio appellationis ad Cameram, in causis Capitalibus sive criminalibus poenam corporis afflictivam inferentibus extendi deberet ad reliqua inferiora, Principibus & statibus Imperii subiecta judicia, quis rerum Criminalium & multorum hodiernæ tempestatis judicium vel saltem mediocriter peritus, dubitabit unquam inconvenientias plurimas, innumera mala & malorum pericula inde nascitura, cum Sacrosanctæ Justitiæ & tam Reipub., quàm accusatorum defensionis jactura maxima? Absurdum, iniquum, & absque ulla justa ratione est, in Principum & statuum Imperii Superioribus judiciis, in causis civilibus & pecuniariis, interdum valde exiguis, vix triginta vel quadraginta florenorum esse sollicitum & appellationes recipere, in causis verò sanguinis eas rejicere.

- 22 Ad interpretationem autem cujusque dispositionis validissimum est argumentum ab absurdo, ex quo iniquitas & omne malum aptum natum est provenire,

Everhard. in top. in loc. ab absurdo numer. 1. & 8.

Et procedit argumentum sumptum ex hoc loco, etiamsi non allegetur autoritas,

ut inquit Panorm. in c. injustam. d. rex. permut.

Nec mirum, quia sumitur à discretionem naturali, quæ ita concludit: Non est asserendum, dicendum vel faciendum id, aut sumendus ille intellectus, ex quo sequi posset absurditas, inhumanitas, scandalum vel inconveniens. Debet enim quælibet dispositio sic intelligi, ut nulla sequatur inhumanitas vel absurditas, quæ vitanda est.

Ioh. Andr. in reg. cui licet. d. reg. jur. lib. 6. Everh.

in top. in loc. ab absurdo. n. 1. & 2. 3. & 4. l. nam

absurdum. ff. d. bon. libert. Card. Tuseb. concl. 66.

lit. A. fol. 1.

Si quis opponat auctoritatē se invicem secutorum Mynsingeri & Gailii, eos nimirum de suprà dicta consuetudine totius Germaniæ

maniae & per totum Romanum Imperium non admittenda appellationis in causis Capitalibus, attestari: Neminem tamen (quamvis cætera eorum autoritas sit magna) hoc in passu debet movere.

Namque rationes in contrarium hætenus adductæ nihilominus inmotæ consistunt, ac præterea Doctore etiam excellenti & celebri asserenti sive attestanti de consuetudine non esse credendum, quippe quod non in libris & doctrinis, neque in discursu intellectus, sed in facto, populi consensu & actibus consistat

Vide Mascard. de probat. vol. 1. concl. 426. n. 4. 6. 7.

& ibidem Dd. citatos & ipsum Mynsing. Cent. 6.

obs. 68. Matth. Wesenb. Conf. 43. n. 74. Ernesti.

Coshman. vol. 1. resp. 13. n. 64. & seqq.

Et in consuetudine asserenda Juris Consulti, quamvis exercitissimi facile decipiantur, Carl. Ruin. Conf. 86. num. 10. Quod usque aded verum est, ut Papa ipse, quantumvis omnia jura in scrinio pectoris sui habere dicatur, tamen in Consuetudine asserenda, aberrare possit,

c. 1. d. Constitut. in 6. Coshman. dict. resp. 13. nu. 79.

& seqq.

Unde, sicuti omnia alia, quæ in facto consistunt, ita etiam consuetudo legitime & sufficienter debet probari,

Bertrand. Conf. 315. n. 6. & 7. vol. 6. Coshman.

dict. loc. num. 75.

Quamquam multi sint in contraria opinione, eam tamen non approbar, sed ita cum priori conciliat

Mascard. dict. Conclus. numer. 11. & seqq.

Quodd nimirum talis assertio sive attestatio Doctoris eximii, unius & alterius, de consuetudine, non probet quidem concludenter, sive necessariò, sed præsumptivè tantum, donec contrarium probetur. Jam autem (admissa etiam ista conciliatione) ut antè est dictum, contraria consuetudo in omnibus ditionibus Electoris & Ducum, Saxoniae, nec non in quibusdam locis aliis est notoria,

toriam, quod nimirum appellationes in causis criminalibus pœnam sanguinis inferentibus admittantur : Ergo nedum præsumptivè probat dicta assertio Mynsingeri & Gailii.

Præterea contraria opinio procedit, tantummodo in illa Curia, in qua versatus est Doctor insignis de consuetudine testans, in qua semper ac perpetuò vixit, vel in qua multos annos jus dixit, non autem in aliis locis,

Tiber. Decian. resp. 96. n. 7. vol. 2. Surd. Conf. 311.

n. 15. Petr. Gilken. in l. pactum quoddotali n. 88.

C. d. pact. Casp. Klock. d. contrib. cap. 8. n. 33.

& seqq. Grav. in præm. Concl. pract. num. 109.

& seqq. Ernest. Cothm. dict. resp. 13. n. 69.

In quo responsio longum Dd. Cathalogum utriusque sententiæ apposuit, sed hanc nostram crebriorem & communiorem esse statuit & firmat à num. 56. usque ad fin. Insuper si Consuetudo, de qua testatur unus vel plures Doctores, etiam cum glossa, adversetur juri Communi, iis non est credendum,

Mascard. dict. Concl. n. 19. 24. 29. & omnes ibid. citati. Schrad. d. feud. p. 10. sect. 20. n. 165. & seqq.

Klock. dict. loc. n. 34.

Atqui sæpe dicta consuetudo, de quo testari volunt Gailius & Mynsingerus adversatur juri communi, prout supra est tactum.

Ex quibus sequitur, quod iudex religiosè, sapiens, ad solius Juris Consulti testimonium de consuetudine, sine periculo Justitiæ pronunciare non possit,

Cothman. dict. resp. 13. numer. 83.

24 Qui hac in parte ab autoritate & opinione Mynsingeri & Gailii non recedunt, sunt instar ovium ducem gregis, & avium unam prævolantem sequentium : Prout de Doctoribus, qui aliorum sententiam cæco impetu sequuntur, loquitur

Zaf. lib. 1. Conf. 4. n. 16. vers. ut non injuria Ioh. Linn.

lib. 7. jur. pub. cap. 1. n. 47. pag. 26 Ioseph. Ludov.

concl. 70. num. 1. Bened. Carpzov. decis. 82. n. 10.

Fundamentum suæ assertionis Mynsingerus & Gailius ponunt unice

nnicè & tantum in recessu Imperii de anno 1530. §. item: ibi. Als jetzt enliche Zeit & in ordnat. Camera part. 2. tit. 28. §. 5. sed ibi ne verbulo quidem fit mentio generalis ejusmodi consuetudinis totius Germaniæ, quod in omnibus & universis judiciis appellationes in causis capitalibus non admittantur, neque hoc ullâ bonâ consequentiâ inde elici & colligi potest, ut quis non sine causa miretur, tam evidentem & perniciosum errorem, tantis viris indignum.

Præter intentionem hæc paulò sui prolixior, sed non potui, quin pro mea tenuitate rem examinaverim quodammodo accuratius, idque propter contrariæ sententiæ propugnatores mera autoritate, non juribus, neque jurium firmis rationibus nitentes: Cùm insuper tamen non desint Dd. alii plures, viri sanè egregii & causarum criminalium multum periti, suprâ num. 6. nominati & alii, qui nostræ sententiæ calculum subscribunt. 25

Sed quid si Judex, à quo ad Cameram appellatur, causam esse criminalem & corporaliter puniendam asserat, appellans verò neget? Inhibitionem & processus appellatorios nihilominus esse decernendos nullus dubito, ex rationibus adductis ab

Ernest. Cothman. vol. 1. resp. 7. num. 169. & seqq. 26

Et quod in extrahendis processibus, & ad fundandam jurisdictionem stetur narratis supplicantis tantisper, donec in progressu Causæ contrarium probetur,

Gail. lib. 1. obs. 21. n. 1. & seqq. Mynsing. Cens. 2. observ. 9. num. 8.

Restat, ut pauca dicam de nullitatis quærela, de qua expressè disponit Ordinatio. Cam. tit. 28. §. Item, Nach dem auch.

Quod ea, si principaliter instituatur, & Judex, à quo, im- 27 mediatè Cameræ imperiali sit subjectus, cum effectu citationis, vñd (prout verba dicti §. sonant) Rechtlicher hülffe sit admittenda. Quanquam nullitatem notoriam etiam incidenter, cum appellatione propositam eundem operari effectum, & in Camera recipiendam statuatur, cum suis rationibus

Ernest. Cothman. vol. 1. resp. 7. num. 152. & seqq.

An

28

An autem inhibitiō sit decernenda ad supplicationem super nullitate notoria, videtur negare *Mysing. cens. 4. observ. 41.* Quem tamen bonis & summæ æquitatis rationibus explicat, & rectè affirmativam statuit *Cothman. dict. resp. 7. n. 155. & seqq.* Namque dicta *Ordinatio Camera tit. 28. §.* Nach dem auch / non tantum citationem decerni jubet, sed & juris remedia, *Rechtliche Hülfen* de nullitate agenti pollicetur : Quocirca, ne ea verba frustra & otiosè sint posita, sed sic accipiantur, ut aliquid operentur, necessarium omnino est, istis inhibitionem denotari, ne pendente nullitatis cognitione, præjudicium fiat agenti : Alioquin si quis contendat, solam nullitatis quæstionem esse admittendam, inhibitionem autem non decernendam, quid obstat, quod minùs interim iudex de alicujus existimatione, vita & sanguine sententiam exsequatur, atque ita gravatus frustra ob nullitatis quærelam admissam, iudicis superioris auxilium sit imploraturus. Quod totum esset absurdum, & ad Constitutionem Imperialem, quæ ex processu nullo in causa criminali læso subveniri jubet, frustrandam, & eludendam pertineret,

Ernest. Cothman. dict. resp. 7. vol. 1. n. 156. 157. 174. 175.

29 Quodd autem argumentum ab absurdo sit validissimum, antea dixi.

Tandem hic meminisse non est incommodum, quamvis Camera Imperialis, intellecta nullitate, causam criminalem ad iudicem priorem remittat, eique ut rectè & legitimè, secundum jus commune & Imperii Constitutiones procedat, seriò injungat, juxta

Ordin. Cam. sape dict. art. 28. part. 2. Gail. 1. observ. 1. num. 28.

Hoc tamen reo vix proderit, &, prout nunc hominum sunt mores, plerumque cum ejus causæ, interdum etiam majori jactura, vel saltem magno periculo est conjunctum.

Si enim iudex prior antea eò proruperit, ut contra absentem, non legitimè citatum, vel captivum inauditum, indefensum, & ita nulliter, vel prout verba *Ordin. Cam. sonant*, *Wieder natürliche Vernunft und Billigkeit* / processerit & judicaverit,

spes

spes est exigua vel planè nulla, cum post causæ remissionem affectus esse exuturum & legitimè, citra accusati injuriam & nullitatis vitia processurum. Ideoque longè melius & consultius foret, si ex actis reperta ejusmodi nullitate, reus & ejus causa non remitteretur, sed in Camera cognosceretur & decideretur, nisi ubi crimine probato & lata sententia remissio damnati est facienda ad executionem pœnæ, in eo loco, ubi delictum est commissum, ad exemplum publicum,

Valent. Winth. in Parth. litigios. lib. 2. cap. 12. n. 21.

Aliàs præbet ea res in litibus criminalibus ingentem materiam, non modò longioris moræ, sed etiam magis vexandi fatigandique rei. *Valent. Winth. dict. loc.*

Ita etiam Dominos Assessores summi tribunalis Camerae, 30 reperta ex actis nullitate, cum gravi judicis inferioris suspicione non remittere causam, addenuò & legitimè procedendum, satis colligere est ex traditis,

Ernest. Coshman: vol. 1. resp. 7. num. 160. & seqq.

Ad judicem enim notoriè suspectum, causam remittere, nimis durum, ne dicam, iniquum foret, *Coshm. dict. loc. num. 163.*

Cùm divina ac naturalis ratio dictet, non esse causam à 31 suspecto judice diffiniendam,

C. quod suspecti 3 quest. 5. C. secundo requiris. 4. fin. &

ibid. Dd. de appellat. C. cum inter. & ibi Panorm.

Dec. & Dd. de except. Menoch. de arbitr. jud. Cas.

152. n. 1. Munoz. Escobar. tract. d. ratiocin. administr.

cap. 8. n. 17. 18. Schrad. part. 10. tract. feud. sect. 14.

n. 24. Zanger. d. except. part. 2. cap. 4. n. 6.

Quod obtinet in tantum, ut ne Principi recusationis beneficium, quod juris naturæ est, tollere, fas sit.

Panorm. in c. ad hæc n. 8. de rescript. Gem. in c. judex.

in fin. de off. deleg. Wesemb. Conf. 6. l. 1. n. 195.

OBSERVATIO II.

*De impertienda gratia quadam in genere, & de clementia
severitate temperanda.*

Proprium est clementiæ, pro rerum, temporis & personæ circumstantiis, stricti juris rationem proindeque pœnam mitigare, & ad misericordiam potius, quàm ad severitatem deflectere.

Quò pertinet Reichs Abscheid zu Speyer de anno 1526. §. Es sol auch eine jede Obriktelt etc. Et quantum sine publico detrimento fieri potest, Magistratus decet esse clementiores.

*Oldend. clas. 1. act. 2. in fin. per l. illicitas. §. ult. & l. ob-
servandum. ff. d. off. pref. Boer. decis. 164. n. 15.*

Christiani homines facinus admissum diligenter examinare debent, ut, quibus parcant, inveniant. *Decian. vol. 3. resp. 72. n. 37. 38.* Nam melius est Deo misericordiæ rationem reddere, quàm inclementiæ,

*c. allegans. 26. quæst. 7. Cagnol. ad l. semper. § 6. n. 1. 2.
d. reg. jur. Wesenb. conf. 19. n. 23. vid. infr. obs. 23.
ab inis.*

Et absolvere nocentem, quàm innocentem damnare, *l. absentem*
ff. d. pœn. Attamen lenitatis gloria non affectanda *Thom. de-*
cif. 42. n. 14. Sed misericordia temperata esse debet severitate.
Nam Magistratus prudens severus est, *Siracid. 10. vers. 1.* Et salutari-
s severitas inanem vincit clementiæ speciem *Cic. ad Brut. epist. 2.*
Meliusque est, in desperatæ frugis homines cum severitate anim-
advertere, quàm cum lenitate Rempublicam corrumpere, *c. non*
omnis. 3. g. 5. Miscenda est ergo lenitas cum severitate, & facien-
dum ex utraque temperamentum, ut nec facilitas auctoritatem,
nec severitas amorem diminuat, neve aut multa asperitate exul-
cerentur subditi, aut nimia benignitate solvantur,

Oldend. antè dict. loc. & ab eo citata leges. Gregor. in

memo-

memorab. lib. 20. pag. 4. c. 6. Theod. Reinck. de Regim. sec. & Eccles. lib. 2. class. 1. cap. 3. n. 17. & seqq. & lib. 2. class. 1. cap. 8. n. 66. & seqq.

De gratia, quando conceditur, hoc notandum, quòd laudabiliter ⁴ faciant Principes, qui non concedunt reis delictorum veniam, priusquam cum parte offensa facta sit reconciliatio,

Boss. in pract. Crim. lib. d. remed. ex sola Clem. princ. n. 24. Dan. Moll. Semestr. lib. 3. cap. 31. Heig. lib. 2. quest. 24. n. 18. & 20. Tessaur. decis. Pedem. 21. n. 3 & seqq.

Eteam prius fieri debere, & Principem jus offensorum, citra factum eorundem auferre non posse, vide in terminis Thoming: vol. 1. Conf. 45. Namque Clementia nos quidem Deo pares facit, sed in quantum naturæ nostræ possibile est:

gl. in leg. Imperialem. C. d. nupt. Oldrad. Conf. 47.

Ea autem possumus, quæ honestè possumus:

l. nepos Proculo. ff. d. V. S. cap. fin. & fin. de rescript. n. 6. cap. faciat homo. 15. 22. quest. 2. gl. in clem. sape in verb. poterit. d. V. S.

Quod etiam vel maxime de Principis potestate rectè dicitur.

Gail. 2. Obs. 56. n. 9. Zas. vol. 2. conf. 10. incip. in causa executionis. n. 7.

Quæ enim pietatem, existimationem, verecundiam nostram lædunt, & generaliter, quæ contra bonos mores fiunt, nec, facere nos posse, credendum est, *l. qui filius. 15. ff. d. condit. institut.* Hinc in altero extremo, nimirum in defectu peccant, & à Domino percussi intereunt, qui putant, misericordiam planè esse negandam delinquentibus, & ita de justitia sua nimis præsumunt. *Roland. à Vall. vol. 3. Conf. 77. in fin.* Quòd pertinet, quod dicitur: Qui nimis justus est, plerumque in justitia sua perit.

gl. in cap. nisi cum pridem. 10. verb. elicit. extr. d. renunc. fac. text. in r. serpens. 47. distinct. 1. de penitent. Patrician: conf. 33. n. 88.

Nimius fervor convertitur in furorem,

ZZ 2

Paris

*Paris d. Put. in sr. d. Syndicat: in verb: tortura. §. an
flexur dicto torti. n. 12. pag. mihi 984.*

Summum jus, summa injuria Cic. lib. 1. off. Sub juris (stricti scilicet) autoritate & scientia sæpe perniciose erratur,

*l. 91. §. sequitur. d. verb: oblig: Ioh: Oldendorp. Vol: 1.
conf: Marpurg: 3. n. 3.*

OBSERVATIO III.

*An filius capitaliter delinquens, à patre judici oblatus, &
vice versa evadat pœnam mortis.*

- 1 **S**I filius delictum, ultimo supplicio dignum, commiserit, curet, ne per lictores aut alios, sed per patrem ad judicem ducatur, & eidem vel superiori offeratur, sic miriùs & pœnâ mortis non est afficiendus,

*secundùm text: l. milites agrum: §. desertorem. ff. d. re
militari: Schrad: d. feud. part: 9. cap. 4. num: 45.*

Nevizan: in Sylv. nupt: lib: 1. n. 58.

quem etiam omnino vide in consideratione observationis 2. 3. 4. 5. 7. & 20. hoc rit. eod: lib. 1. n. 62. 67. 68. Ubi multos gratiæ impetrandæ modos ordine recenset.

*Peregrin: de jur. fisci. lib: 2. tit: 5. n. 14. Hieron. Giga:
de Crim: las. Majest: lib: 3. sub rubrica, de pluribus
& variis questionibus: quest: 6. Salicet. in l. propter
insidias. C. qui accusare possint. Felin: in c. accusasti.
num. 13. ff. de accusat: Marf: in l. 1. §. ad questio-
nem: n. 16. ff. d. quest: Tyraquell: in tract: d. pœn:
leg: caus: 18. Graves. conf: 309. n. 3. Menoch. 2.
arb. jud: cas. 347.*

- 2 Quod etiam obtinet, si pater delinquens à filio præsentatur:
*Gorhofr. in not: addit. text. Craver. conf. 309. num. 3.
Tiraq. de pœnis legum. caus: 18. Cæp. caus. 2. Me-
noch. de arbit. jud. quest. Cas. 347.*

qui:

qui pluribus exemplis observatæ praxeos & autoritatibus id-
ipsum comprobant.

*Recenser. Respons. juris in causa aliqua contra sagas incer-
so autore. pag: 68. n. 42 1. Giga dict: loco.*

Ubi post alios statuit idem etiam obtinere in patre & filio judæis,
quia, quoad judicialia utuntur jure communi Romano l. 8. C. de
Iuda. & Calicol. Quæ autem pœna hoc casu sit indicenda, Menoch.
ibid. arbitrio judicis relinquit: Verum hanc cautelam, quamvis
etiam in crimine læsæ Majestatis procedere asseratur, periculo- 3
sam esse existimaverim, cum hodie judices eam non observent, 4
ut scribit

Iul: Clar: lib: 5. sent: 4. fin: quæst: 60. vers: solent etiam:

Attamen, quando facinorosus aliàs nullam effugiendi viam ag- 5
gredi potest, vel cum majori periculo evasurus est, tentare licet,
abundans enim cautela non nocet, atque æquum judicem ex-
presso juris textu, tot autoritatibus non immerito motum iri
arbitror.

OBSERVATIO IV.

Vt ad mortem condemnatus liberetur.

AD locum supplicii quando condemnatus ducitur, procure- 7
tur per ejus amicos, ut illud fiat, unde transitus est alicujus
Cardinalis, hic enim, si redditur obviam, criminofus con-
demnatus liberabitur: Hoc privilegio fruuntur Cardinales, ut
sibi obviantes ad mortem condemnatos liberare possint:

Bald in l. addictos. C. de appellat. Carer. in pract. crim.

tir: d. homicid. vers: circa itaque secundum. n. 7. & 8.

Iul: Clar: in pract: crim: 4. fin: quæst: 98. vers: ulterius

quæro: 5: & ibidem relati Dd. Cæp. caus: 2.

ubi etiam mentionem facit solennitatis hoc modo liberandi Ti-
raq: d. pœn. leg. caus. 55. Eo jure olim Romæ vestales etiam uteban-
tur, præstito tamen juramento, fortè fortunâ, & non datâ operâ

- 2 se intervenisse, *Plutarch. in Numa. tom. 1. oper. n. 119.* Qui autem propter commissum crimen falsi ad mortem condemnatus est, ut fieri potest

secundum l. 1. §. fin. ad l. Corn. de fals. §. item lex Cornelia. Inst. de public. judic.

hujus beneficii non est particeps,

l. Lucius 17. ad Turpil. Muscatell. in pract. crim. de cognit. delict. de Falsis. num. 27.

- 3 Præterea hic mos est quàm rarissimus, & in terris Imperii planè inusitatus, maximeque improbatur

à Godelm. d. mag. & venef. lib. 3. cap. 1. n. 13. & seqq.

Improbum fuit olim privilegium Judæorum, quorum ad instantiam Præses Romanus in festo Paschatos, facinorosorum aliquem, quem elegerant, tenebatur impunè dimittere & liberum: Ut constat ex Evangelistis: Qui parcat lupis, occidit oves.

OBSERVATIO V.

Ad liberandum aliquem vel pœnam saltem minuendam & differendam executionem.

- 1 **S**i quis ex populo indicet, condemnatum esse alicujus artis perfectè peritum vel magni roboris, vel etiam Reipublicæ, sive alicui civitati admodum utilem, judex debet executionem supplicii differre, & Principem consulere,

per l. Ad bestias. ff. d. pœn. & ibi Dd. Gomez. tom. 3. resolut. cap. 13. d. tort. reor. num. 36.

- 2 Nisi fortè tumultus propter suspensam executionem oriatur, vel plectendus sit publicus latro, quia tunc potest fieri executio, *l. si quis filio exheredato. §. 3. & §. hi autem omnes. de injust. testam.*

- 3 Vel, si quis dicat, condemnatum esse egregium militem (quæ cautela, quomodo hodie à militibus in pessimum detorqueatur abu-

abufum. narrare periculofum eſt, attamen toti fermè mundo conſtat)

gloſſ. in l. & ſi ſeuerior. in verb: certis rationibus. C. ex quib: cauſ. in ſam. irrog: Didae. Covar: lib:3. reſolur. cap. 9. n. 6. Iul. Clar: pract. crim. lib:5. §. fin: queſt: 60. num: 25. & 26.

ubi in eandem ſententiam plures allegantur, & exemplum à *Parif: de Put: practicatum*, ut & Dyni adducuntur, qui à pœna liberaverat inſignem aliquem fabrum, cui manus erat amputanda. Utiſ quoque eſt probatio meritorum, in Principem vel 4 Rempublicam collatorum: Nam quandoque remittitur pœna ei, qui multum ſervivit Principi:

Gloſſ. in parag: plenè. in verb: ob meritum inſit: d. jur: Nat: Gen: & Civ: Iul. Clar: diſt: loc: n. 27. Gail. 2. obf: 110. num. 41.

Alia quoque non parum conducentia copioſè recenſet *Tiraq: in tract: de penis*. Princeps itaque vel Reſpublica ſuperiorem non recognoſcens, re perſpecta & pro evidenti Reipub. utilitate, poteſt pœnam remittere, vel arbitrariè minuere *Gomez: tom: 3. reſol: cap: 13. num: 36.* Quod verum putarim, niſi crimen ſit enormiſſimum vide *obſerv. 6. ſupr. d. inquis & accuſ: Tunc enim maxime utile erit Reipub.*, ut malum de medio tollatur. Poteſt etiam reus allegare, quòd delictum ſit antiquum, ſcilicet commiſſum 5 ante decem annos, iſto enim caſu non debet pœnâ mortis affici, ſed mitiori per

text: in l. ſi diſtino: ff. d. pen: & Dd. ad iſtam legem communiter: Iul. Clar. pract: crim: lib: 5. parag: fin: queſt: 60. num. 32.

reſtringit illud ad leviora, allegans exemplum furis abſoluti: Id quod etiam obtinere putat in illis, qui propter contumaciam ſunt condemnati. Laicus delinquens fiat Clericus, ſic à iudice 6 ſeculari puniri non poteſt *Doct. Mart. d. juridi. Eccleſ. part. 4. cenſ. 2. caſ. 121. pag. 210. Cap: cauſ: 2. num. 8.* qui tamen ibidem quosdam in contrarium & contraria exempla allegat. *Ferrat: cauſ: 23. quæ cauſa*

rela

tela non est tuta, iudices enim nostri temporis servant contrarium,
 7 dicit Ias. l. cum quadam puella. ff. d. iurisdic. Si Judæus est, baptizetur &
 fiat Christianus; tunc enim secundum multos, quos allegat

Ferraz: caus: 24. n. 4. vide omnino Nevizan in Sylv.

nupt: lib: 1. num. 58. 62. 67. 68.

non solum à pœnâ spirituali quoad Deum, sed etiam à corporali
 quoad mundum liberatur, quod propter multas rationes in enor-
 mibus & atrocioribus delictis tam Divino, quàm gentium jure
 morte mulctandis (quas operose deducere non est mei instituti)
 verum non esse puto, praxis est quoque in contrarium & com-
 munis opinio. *Johan: de Ana. in c. d. hic. d. accusat.* Vide tamen
 communem contra communem *Cerall: quest: 294.* In aliis verò
 criminibus in sententiam Dd. affirmativam statuentium, facile
 condescendo: Qui tamen eam, tunc demum veram esse, ajunt,
 si Judæus baptismum petiit bona intentione, sincera conscien-
 tia, odio impiæ blasphemæ, & feralis sectæ Judaicæ, & amore
 Dei & Christianismi: non autem, ubi metu & formidine pœnæ,
 vel accusationis jam intentæ, vel brevi intentandæ ob delictum
 à se commissum, atque ita mala fide, dolose & fraudulenter, ut
 hoc colore, pallio & prætextu pœnam delictorum præteritorum
 non tantum evitet, sed etiam impofterum securius delinquere
 possit. Atque ita accipiunt

C. ad abolendam exir: d. heretic: Ruin: conf: 13. n. 3. in

fin: Speckhan: Centr: 2. Class: 1. quest: 17.

Ubi hanc quæstionem pertractat, addens ibid. ex Ruino, malam
 fidem, fraudem sive dolum hoc in casu satis probari, si Judæus de
 crimine vel diffamatus, vel accusatus fuerit, per notat. *Barr: &*
Dyn. in l. 1. d. pœn. Etiam si autem Judæus per assumptionem
 baptismi à pœna legis, statuti sive consuetudinis liberatus fuerit,
 non tamen liberatus erit ab emendatione, & satisfactione damni,
 læso illati, de qua propter consequentiam & causæ connexita-
 tem rectè cognoscit Judex judicii criminalis.

Ruin: vol. 5. conf: 13. num. 2. Iul: Clar: in Crim:

trakt: parag: fin: quest: 51. n. 19. in fin: Speckhan:

dict.

dist. loc. in 7. & 8. per. l. interdum. §. qui furem. & ibi Bart. d. furt. Bald. in l. si quis ad se fundum. C. ad leg. Jul. d. vi, & in l. de possessione. C. unde vi.

O B S E R V A T I O VI.

Ad differendam executionem.

Firmiter præsupposito, reum concessis dilationibus ad defensionem suam esse admissum, sufficienter auditum & juris ordinem legitime servatum, sententiamque prævia matura deliberatione & causæ cognitione esse latam; executione in criminalibus regulariter non debet differri *l. cum reis. C. d. pen. & alibi passim*, etiam si condemnatus asserat, se habere aliquid revelandum Principi, ejus personam concernens, statum & salutem:

text. est in l. si quis forte. ff. d. pen. & ibi Bart. & Dd.

Heig. part. 2. quest. 32. n. 47. & seqq. Gomez. in tom. 3. resol. cap. 13. num. 35.

Cui, quod obiter infero, ibidem in annotationibus Eman. Soar. est contrarius, & monet iudices, ut in ejusmodi casibus cautè sese gerant, & operam obnixè dent, num possint aliquid veritatis expiscari: Nam pro conditione personarum hujusmodi allegationes & promissiones non esse susque deque habendas. Sunt tamen cautelæ, ut nimirum Condemnati, si volunt, executionem differre, fortè ad impetrandam gratiam & veniam delicti, curent, ut de graviore crimine accusentur, ex quo gravior pœna venit infligenda

l. unic. §. fin. in h. innovand. appellat. int. Bart. ad istum

textum. & in l. 2. §. fin. ff. d. cust. Reor. Lud. Rom:

in singular. § 66.

Quæ autem cautela, quàm sit periculosa, operæ precium non est verbosè monere. Alia quoque est, si nimirum quis dicat judici, Condemnatum esse sibi obligatum ad reddendas rationes ex causa gesti officii, mercaturæ aut alia, petat & protestetur, ne de medio

Aaa

dio

dio tollatur, antequam eas certo termino, ad hoc præfixo, reddiderit: Hoc enim casu omnino debet suspendi executio, secundum

l. 1. C. d. bon. proscripti: & ibid. Ang: Ludov: d. Piguera decis: 22. Ang. Gomez: tom: 3. cap: 13. d. tort. reor. num. 36. Bart: & Bal. in l. 2. parag: 2. ff. d. custod: reor: Fran: Munoz: de Escobar in tract: d. ratiocin: administratorum. cap. 4. n. 13.

Quod tamen intellige de dilatione modica, & quando brevi temporis spacio rationes reddi possunt, & dominus eas exigens non fuit in mora, nec apparet de fraude differendæ executionis, nec subest timor evasionis à carcere, aut alterius scandali

Iul. Clar. in pract. & fin. quest. 97. n. 1. Benedict. Carpz. in tr. Crim: part: 3. quest. 137. n. 17.

Aliàs secus obtinet, nec differenda est executio favore Reipub.

arg: l. ita vulneratus. ff. ad leg: Aquil: l. Provinciarum præfides. C. d. feriis. Bart. in l. 2. parag: 1. num. 4. ff. d. cust. reor. Ant: Gomez: dict. loc.

- 4 Item, si Princeps mandet iudici, ut puniat non puniendum, vel præter solitam pœnâ severiori: Tunc enim in continenti non debet exsequi iudex, sed ab executione triginta dies abstinere, eamque duritiem differre, & omni honesto modo resistere per l. si vindicari. C. de pœn. & ibi Angel. Quam divinam propè constitutionem D. Ambrosio suo ore promulgavit Theodosius Imperator, occasionem dedit septem millium hominum cædes, ejus iussu Thessaliæ facta.

vide præterea cap. non dicet. distinct. 10. Gram. vot: 31. Cognol: l. quicquid calore. n. 19. de reg. Iur: Craves. conf. 319. Menoch. d. arbit. jud: lib: 2. cas: 334. num. 6. Nevizan. in syl. nupt. lib: 6. n. 49. quem vide, & num. 50. Cap: caus. 2. n. 5. Doct: Mart: d. regim: Eccles. part: 1. cap: 51. n. 31. & seqq. pag. 151.

- 5 Nulla unquam de vita hominis cunctatio longa. Melius est enim pro

pro veritate pati supplicium, quàm pro adulatione beneficium.
Quæ facta lædunt pietatem, existimationem & verecundiam, 6
nec, facere nos posse, credendum est.

l. filius. ff. d. condit. institut. 1. Maccab. 2. vers. 19. Tyrag:

in tract. d. pen. leg. caus. 34. n. 1.

Immò iudex debet potius officio & Magistratu decedere fasces-
que prosternere, quàm injustis obedire mandatis,

Post. Abbat. in c. cum teneamus. d. appellat. Felin. in c.

consanguinei. d. re judic.

Quia debemus potius pati omnia mala, quàm malo consentire,

c. 2. d. novo per. nunc. c. itane. 32. quest. 5.

Princeps quidem carcerem, sed Deus Gehennam minatur. Eri-
pe raptos ad mortem (*iniquè oppressos, vel non satis auditos aut inde-
sensos intellige*) Nec à declinantibus ad necem cohibeas te. Si di-
cas, en ignoramus hoc: Nōne expendens animos ipse intelli-
get, & qui custodit animam tuam, ipse cognosceret, & reddet cui-
que secundum opus suum. *Prov. 24. vers. 11. 12.* Modestè tamen
inferior iudex superioris iussui refragabitur, dicendo, se quidem
paratum esse parere, obstare tamen sibi hanc & illam rationem
naturalis æquitatis, aut juris divini, adeoque secundam expecta-
bit iussionem, quæ si cum præceptis divinis & conscientia pu-
gnet, nec dum attendenda erat,

Reinking: d. reg. ses. & Eccles. lib. 1. clas. 1. cap. 4. n. 5.

Decuriones civitatis, sive consiliarii, sive principales de ci- 7
vitate, vel alii in dignitate constituti non possunt condemnari ad
mortem, nisi prius Præses vel Prætor rescribat Principi

per text. in l. Divi fratres. parag. 1. ff. d. pen. l. 2. parag. 1.

ff. d. bon. eor. qui sib. mort. consc. l. 1. parag. simili modo

quand. appellat. resc. l. si quis filio exheredato. parag:

ejus. ff. d. injust. testam. l. qui eadem. ff. ad leg. Corn. de

ficar.

Nisi aliter tumultus in populo sedari non possit.

d. l. qui eadem. Gomez. tom. 3. resol. cap. 13. n. 39. in fin.

Prout etiam vice versa, vel propter reorum potentiam, vel me-

Aaa 2

tum

tum tumultus, & clamorem populi intervenientem executio differtur, & in commodius tempus rejicitur,

Carer. in pract. crim: tit. d. homicid. parag: Circa itaque secundum. n. 16. Bened. Carpzov. in tract. crim. part. 3. quest: 137. n. 13.

OBSERVATIO VII.

Vt alicui mitior imponatur pœna.

Efficiatur, ut Criminosus pluribus legibus & diversis pœnis obnoxius, à judice favorabili mitiori pœna puniatur, sic alibi graviolem dare non debet,

l. qui de crimine: C. d. accusat: & ad istam legem Aug. & Salyc.

2 Quæ autem cautela nihil patrocinator, si ipse delinquens ita procurasset, ut majorem pœnam, quam ab alio judice metuit, evitaret. Alia est quoque cautela: In atrocioribus delictis mandatum non excusat, si tamen jussu alicujus Tyranni vel Domini sui ex ejus adhortatione & metu quis aliquem interfecerit, morti naturali non traditur, sed civili & extraordinariè plectendus est,

l. Servos. C. ad l. Iul: de vi pub: & priv: l. Gracchus. C. d.

adult. Barr: & Salyc: ad dict: l. Servos:

Id quod etiam obtinere dicunt, si homicidium fiat ad preces Principis vel Tyranni, sunt enim secundum proverbium preces armatæ, & putant hoc probari

l. 1. ff. quod jussu: & ibi gl. Menoch. d. arbit: jud: quest:

cas. 354. n. 14. Tirag. tract: d. pœn: leg: caus: 35. Af-

fiel: decis: 69. num: 5. Gail. lib: 1. de pac: pub: cap: 4.

n. 13. 14.

3 Quanquam autem tales mandatarii in foro seculari ab ordinaria pœna subleventur, & quodammodo excusentur, non tamen erunt exculpati coram Deo, & in ejus extremo judicio, neque in foro Ecclesiastico, *Anon: Corset: singul: 173. in verb: metus.* Omnia enim mala

mala potius, immò mors ipsa sustinenda, quàm malo consentien-
dum: Sponte & ultro crimen confitens mitius est puniendus,

Gail. lib. 1. de pac. pub. cap. 15. n. 10. Tyraq. de pœn. caus.

30. per sor.

Quomodo sponte comparens, delictum fatens, ejusdemque reos
detegens, veniam impetrare possit. *vid. observ. 12. hoc tit.*

OBSERVATIO VIII.

*Pro iudice, ut videat, ne criminofum confeffum vel convi-
ctum confanguinei vel amici ad carceres accedentes veneno interi-
miant, vel ne ipse sibi manum inferat, atque ita execu-
tione eximatur.*

R eos ita in carceribus esse custodiendos & separandos, ne ad
delicta, vel neganda, vel pallianda instrui, vel de elabendo
consultare possint.

videre est ex observ. 11. supr. de capt. & carce

Postquam autem, vel sunt confessi, vel convicti, ita ut prope-
diem latâ sententiâ condemnatoriâ supplicio sint afficiendi, fa-
ciliior plerumque patet aditus ad carceres, etiam sanguinis neces-
situdine junctis. Verùm caveat iudex, quia nec tunc res erit ex-
tra periculum, præsertim si crimen sit atrox, & consanguinei sint
nobiles vel egregiæ familiæ: Qui interdum conantur facinoro-
sos occulto veneno de medio tollere, ut evitent pœnam igno-
miniosam, publicè inferendam, non timentes periculum, quod
obid violent carceres & eâdem pœnâ sint puniendi,

ut scribit Hippol. d. Marf. sing. 150. n. 3. & sentiant

Iohan. de Arnon. Epitom. 50. Petr. Placa l. 1. Epi-

som delict cap. 23. num. 12. vers. illud profectò.

Immò ex Baldo in l. liberras. ff. de statu homin. refert Iacob. Boulens. in
l. capitalium. 4. famofos: n. 123. ff. de pœn. quòd si parentes incarcera-
ri, qui mori debet, eum veneno interficiant, ne vituperentur, de-
beant puniri tanquam parricidæ: ubi plura vide. Memorabile

Aaa 3

refert

- refert exemplum *Menoch. de arb. jud. lib. 2. cas. 285. n. 6.* Ob grave
 6 crimen erat quis laqueo suspendendus, quod ægrè admodum
 ferens ipse frater, exoptabat maleficum fratrem veneno ne-
 care, sed diligens adhibita custodia impendebat (nec enim per-
 mittebant custodes aliunde ei cibum vel potum deferri) impe-
 travit tandem hic frater pridie, quàm maleficus frater laqueo ef-
 set suspendendus, ut eum alloqui & deosculari saltem posset.
 Cùm itaque eum allocutus esset, & deosculari fingeret, ore illi
 obrulit pillulam pessimi veneni, quam maleficus ore exce-
 pit, intelligens quid esset, & dentibus fractam demisit, nocteque
 7 subsequenti vitam finivit. Caveat itaque judex, ne hoc modo
 vel simili necentur facinorosi, & condigno supplicio publico
 eximantur, inprimis si delicta eorum sunt atrociora, notoria & toti
 populo scandalosa, & curet, ne fortè illis instrumenta vel liga-
 mina, quibus sibi vim inferre possint, relinquantur. Quanquam
 8 autem delicta & eorum poenæ morte exstinguantur:

l. defuncto. ff. de pub. jud. Menoch. dist. cas. ab init. Iul.

Clar. in pr. crim. §. fin. quest. 51. vers. 12. quæro nunc.

& vers. 15. sed hic incidenter.

- 9 Attamen nihilominus judex maleficos ita vitâ defunctos laqueo
 suspendi, vel aliis ignominiosis affici jubere potest secundum pra-
 xim communem.

Bald. in l. 2. num. 2. C. qui testam. fac. poss. Immol. in l.

*Raymus. n. 144. de testam. Cagnol. in l. pupillum,
 qui §. in heredes. n. 2. ff. de reg. jur. Immol. in l. de-
 functo. ff. de pub. jud. n. 1. & in l. 1. §. quoties. ff. de in-
 jur. Ant. Gomez. cap. 1. delictor. num. 79. Iul. Clar. &
 Menoch. in allegatis locis.*

OBSER-

OBSERVATIO IX.

Alia ad differendam executionem, & gratiam delicti impetrandam. Et alia pro iudice sententiam ad mortem concipiente.

Pro eo, qui metuit, se brevi accusatum & condemnatum iri, ¹
cautela est, ut alium quempiam accuset: Si enim postea
condemnetur, executio suspenditur, donec contra istum ac- ²
cusationem propositam perficiat & ad finem perducatur,
text. in l. si quis reus. ff. de pub. jud. & ibi Barr. Immo.
Angel. & alii Dd. Gomez. tom. 3. resol. cap. 13.
num. 37. in fin. vide etiam Tul. Clar. in pract. crim. 4.
fin. quest. 14. vers. quintus est casus. 15. & quest. 97.
vers. est etiam. 2.

Quæ tamen cautela, quàm raro sit practicabilis, & tuta expen-
dentem non latebit. Ad reos liberandos interdum prodesse ³
potest imminens magna aliqua festivitas sive lætitia Principis
publica, fortè propter victoriam, nativitatem filii, vel simile
quid. Quapropter prospiciatur eotempore, ut quispiam à Prin-
cipe amatus eum penes intercedat ac veniam delictorum im-
petret: Tunc enim temporis Princeps illæ sâ conscientiam remit- ⁴
tere potest

l. ult. C. d. gener. abolit. l. 1. parag. 10. ff. de postulando.

l. generalis. C. de sens. poss.

nisi sint atrociora, quæ communis etiam gentium ratio morte
multari statuit, ad quæ sunt recensenda, homicidia dolosa, vel
commissa ex proposito,

Num. pen. cap. 13. C. de Episc. aud. Io. Bapt. Plot. in

cons. crim. varior. 73. num. 46. & seqq. vol. 2. Farinac.

lib. 1. quest. 6. n. 15. & seqq. Bened. Carpzov. in jurispr.

forens. part. 4. Const. 9. def. 7.

vel adsit pars accusans dissentiens. *Farin. d. loc. n. 18. & seqq. vel*
remis-

remissio tendat in grave Reipub: detrimentum Anton. Gomez. tom. 3. resolut. cap. 13. n. 38. Huc repete etiam observationem 4. supra. tit. de cap: & carc. Ne forte Principi idem accidat, quod de Rege

- 5 Galliarum fertur, qui, cum rogaretur, ut poenae gratiam faceret homicidæ, & responsum daret, se antea semel gratiam, ejusdem poenae fecisse eidem, à quodam homine simpliciori admonitus dicitur, posterius delictum perinde habendum, ac si ab ipso rege fuisset commissum: Nam si statim justitiam administrasset, homicidæ porro peccandi facultatem præclusisset. Interdum & olitor est oportuna locutus. Principes & Magistratus dum lenitatis gloriam in impunitate sceleratorum, civitatibus exitiosa, affectant, quæ non clementia, sed crudelis misericordia est, Anrimach. pag. 555. lib. 3. theorem. 22. sese improborum poenas subire non putant, Bodin. de Repub: lib. 4. cap. 7. pag. 488. Aliam cautelam ad delicti gratiam impetrandam adducit

Gomez. tom. 3. resolut. cap. 13. num. 37. prope fin.

- 6 Ut nimirum condemnatus aliquam meretricem è lupanari uxorem ducat: Quia per hoc videtur ei remittenda poena, cum exerceat actum maximæ charitatis, qui prodest in remissionem peccatorum

text. in cap. inter opera de Spons: & matr.

qui textus facit pro consuetudine Hispaniæ,

Nevizan. in syl. nupt: lib. 4. num. 33. ferme in medio.

Porro dicit Gomez.

& per istum textum aliquando ita fuit practicatum in nostro regno, ut dicit & refert

Par. de Pur. in tract: Syndic: in parte, an si judex, fol. 116.

& quæsi à peritis iudicibus, qui idem mihi dixerunt. Hanc etiam approbat Emman. Soarez. in annotat: ibi. ad Gomez. Plures de consuetudine attestantes refert

Iul. Clar. parag: fin: quest 98. vers. 6. ut & Boer. decis.

107. n. 20. Paul. Christina. decis. Belg: 48. part. 2.

- 7 Quam tamen turpem corruptelam, bonis rationibus destitutam, rectè improbat Gomez. ratiunculam ex allegato textu refellens

ibidem

ibidem ut & Tiraq. de pen. caus. 56. in fin. Cùm tendat in grave præ-
judicium Reipub. Et viles ribaldia infames quotidie delinque-
rent, sperantes veniam, meretrices uxores ducendo. Insuper ma-
trimonia debent esse libera, qualia non sunt spe evasionis ulti-
mi supplicii coacta. Quid si condemnato honestas civilis tan-
tillum cordi sit, vel ex conspicua familiâ sit, quis crediderit
eum ejusmodi uxorem perpetuam ignominia memoriam, do-
mi suæ retenturum, nec brevi post liberationem aliquo præ-
textu repulsurum vel deserturum? Vel quid si condemnatus
epuduerit & callo frontem obduxerit, ut solent illi, qui semel 8
limites ita sunt transgressi, ut flagitiorum publicè sint damna-
ti? Numne de eo spes erit ad frugem redeundi, meretricem
convertendi & cum ea tranquillè cohabitandi, an potius majus
malum & ulteriora flagitia metuenda? Et si vel maximè qui-
piam existant, qui ejusmodi conjuges ferre possunt & volunt:
Tamen sanctior res est matrimonium, quàm ut ira debeat con- 9
taminari, & ex impunitate delicti, morte pïandi, causam tra-
here. Quapropter damnatus ad capitale supplicium, nec potest 10
liberari per virginem sive puellam, eum in matrimonium peten-
tem: Etiam per rationem

l. servos. in fin. C. ad l. Iul. de vi pub: Treutl. vol: 2.

disp. 30. de priv: delict. sb. 3. lit. g.

& per rationem generalem, nescilicet delicta maneant impu- 11
nita: *l. 3. C. de Episc. aud.* Et peream, quæ legere est apud

Gilhaus. in arb: jud. criminal. tit. de furro n. 34.

Contrà sentientes possunt videri apud *Berlich. part. 4. conclus. 45.*
n. 34 35. Nec praxis Imperii contrarium admittit. Alius gra-
tiæ modi, quanquam insoliti, mentionem faciunt quidam DD.
Si nimirum condemnatus in loco supplicii, rupto laqueo vivus 12
in terram deciderit, eum liberari vel saltem executionem, do-
nec Princeps consulatur, suspendi debere asserentes

Nicol. Boer. decis. 217. n. 19. & alii paulò pòst allegari.

Sed vae illi, cui præter hanc nulla alia gratiæ spes superest. Quæ-
dam exempla narrat *Iul. Clar. in pract. crim: 4. fin. quæst. 93. vers. ul-
time.*

Bbb

Qui

Qui tamen mortem istum non approbat: Cum omnino
 14 exsequenda sit condemnatio juxta formam sententiæ, in qua
 communiter solent addi illa verba: Furcis suspendatur, ut mo-
 15 riatur. Quapropter etiam cautus judex, in concipienda senten-
 tia condemnatoria ad mortem non simpliciter dicit & pronun-
 16 ciat, talem capitis pœnâ damnamus, omittis istis verbis, ut moria-
 tur, vel ut anima à corpore separetur: Ubi namque de capitis
 pœnâ simpliciter fit mentio, pœna naturalis mortis non intel-
 ligitur:

*Marant. part. 4. dist. 1. n. 63. & dist. 2. n. 3. Chassan: in
 consuet. Burg: tit. des justices §. 5. n. 4. Myns. 2. obs.
 45. & conf. 59. n. 49.*

Pœna enim capitalis est triplex, alia mortis naturalis, alia, qua
 perditur libertas, alia exilii l. 2. ff. de pub. jud. l. capitalium. ff. de pœn.
 Unde statutum imponens pœnam capitalem intelligitur de mi-
 nima, scilicet relegatione. *Nevizan. in syl. nupt. l. 1. n. 62.* Et sem-
 per in dubio intelligitur de mitiori pœna

*l. si præs. ff. de pœn. l. pen. eod. Ang: de Malef. in verbo.
 & ibi caput à spatulis num: 32. Imol. int. 2. ff. de pub:
 jud. Ias. in l. transigere. n. 9. C. de transact. Hippol. de
 Marf. in pract. crim: §. oportune. num. 39. 40.*

Quam opinionem communem esse tradunt, quos adfert *Iul. Clar.
 in pract. crim: §. fin: quest. 67.* Et gladii pœna aliquando pro qua-
 cunque gravi coercitione citra mortem sumitur.

*Mench. de recup. poss. rem. 9. n. 355. & n. 356. ubi alios
 allegat. & l. solet. de off. procons. ff. l. imperium ff. de
 jurisdict. l. nemo potest. de R. I.*

Mortis mentio quoties fit in canonibus contra aliquem, intel-
 ligitur mors civilis vel excommunicationis

*cap. per venerabilem. qui fil. sint legis. Hier. Gig. de crim:
 Ias. Majest. lib: quest. 10. 12. 13.*

Hinc secundum praxin Imperii Romani ita concipiuntur hu-
 jusmodi sententiæ: Das Angeklagter mit dem Schwerdt vom Leben
 zum Tode gestrafft werden sol/te. Das Angeklagter mit dem Strang
 oder

oder Ketten vom Leben zum Tode zu richten: *Const. Crim. art. 192.* quæ
verba hunc aperte volunt effectum, ut mors sequatur. Propter-
ea, etiamsi casus ille insolitus, quo rupto laqueo damnatus in-
columis in terram decidat, contigerit, nihilominus strangulari
debet, ut moriatur

Cagnol. in l. favorabiliores. de reg. jur. Papo lib. 24. tit.

17. arrest. 14. Muscorn. tract. d. jurisdict. n. 93.

quos refert & sequitur Treutl. vol. 2. diff. 30. th. 3.

lit. g. Gilhausen. in arb. jud. crim. in verb. furtum.

num. 33.

Cui refragantur, & priorem opinionem amplectuntur:

Luc. de Penna in l. 1. C. de deserto. Dec. int. favorabilio-

res. ff. de reg. jur. n. 8. Alc. 3. præsump. 44. n. 6. Par.

de Put. in tract. Syndic. in parte, an si judex. Wesenb.

in parat. de pen. n. 9. Gomez. tom. 3. resolut. dist.

cap. 13. n. 37.

qui ibidem putat ejusmodi casum esse miraculosum, dicens: ¹⁹
Unde in hoc dubio justius & rectius erit executionem suspen-
dere, quàm fortè veritati & signo miraculi resistere: Quia (ve-
luti ineptam & falsam hanc ratiunculam addit) refert scriptu-
ra sacra ex precibus Beatæ Mariæ virginis & aliorum sanctorum
hoc ita contigisse, & quosdam liberatos esse. Hæc Gomez. pro
suo placito asserit, sed non probat, nec ejus opinionem, nec ri-
diculas rationes in dicto loco allegati textus tam Juris Can. quàm
Civ. quicquam sublevant, sed planè perperam sunt citati. Simi-
le exemplum narratur à *Nic. Boer. decis. 207. n. 19.* Nimirum ali-
quem suspensum fune fracto, meritis Beatæ Elizabeth esse libe-
raturum, Judicem iterum suspendi jubere noluisse, dicendo, quem
Deus liberavit, denuò suspendi non permittam. Alia res est, ²⁰
quando suos propter innocentiam & fidei constantiam, in ex-
terna Tyrannorum afflictione miraculosè incolumes inter-
dum conservat Deus Optimus Maximus: Veluti Sadrach, Me-
sach & Abednegô *Dan. 3.* & ipsum Danielelem *Dan. 6.* & alios:
Longissimè alia est, quando in ipso actu executionis, contra ho-

Bbb 2

minem

minem flagitiosum, legitimè confessum, vel convictum, atque damnatum aliquid insoliti, modo tamen naturali, accidit. Si dictus casus pro miraculo esset habendus, ac propterea criminofus liberandus, quis diffiderit istum & similes carnificum, damnatis interdum faventium, fraudibus esse obnoxios, ac proinde cum magna justitiæ & Reipub. jacturâ frequentiora fore ejusmodi miracula fictitia.

OBSERVATIO X.

Pro reo in pœnam pecuniariam fortè condemnando in delicto, quo propter defectum pecunie pœna corporalis est inferenda, ut evitet carceres.

Delinquens pœnâ pecuniariâ, & in ejus defectum corporali afficiendus incarcerari & detineri potest, etiam si fidejussores de solvenda pœnæ qualitate dare vellent, vel eam deponere: Quippe quòd in pecuniariæ subsidium corporalis succedat, dati fidejussores pendente inquisitione non solvendo fieri, & depositum fortè perire possit: Unde, si reus præstò non esset, pœna atque justitia deluderetur:

Bart. in l. 1. n. 2. & 3. ff. de cust. & exhib. reor. Ang:

Aret. de malef. in verbo, quod fama pub. praced.

n. 67. & in verbo: pro quibus & quolibet, n. 10. Bart.

in l. nemo dubitat. de reg. jur.

Quam tamen sententiam restringit

idem Bart. in l. item liberatur. ff. quibus mod. hypoth. vel pig. solv.

Est autem cautela, ut in ejusmodi casu accusatus vel inquisitus molestias carceris effugiat: Sinimirum, statim atque convenitur, pœnam fisco solvat, dominium in eum transferendo, sub conditione condemnationis:

Bart. d. l. x. num. 4. & l. item liberatur. Ang: Aret. dist. loc.

Hæc cautela commodiùs referri posset ad tit. de capt. & carc.

OBSERV.

OBSERVATIO XI.

Pro bonis fiscalibus augendis, & contraria, ne bona jure hæreditatis ad delinquentem ventura veniant in publicationem.

Solent judices filios familias aut alias personas, quæ successio-
nis alicujus spem habent, ante parentis vel alterius personæ
mortem, cujus successio delinquentibus obvenire potest, con-
demnare: Sed ipsi malè fisci causam agunt: Hoc enim modo
portione, quæ mox ad damnatos hos venire deberet, fiscus ipse
privatus remanet: Bona enim futura vel post publicationem
& damnationem delata, fisco non acquiruntur

*l. si tibi mandavero. §. in cujus. ff. mandat: Bart. in l. 1.
ad fin. ff. de bon. damnat: Alex. in l. ex facto. §. Julia-
nus de vulg. & pupil. substit. Boss. in pr. crim. tit. de bon.
pub. n. 15. & 27. Quin. 28. ibid.*

suadet, ut judices Principis aut fisci beneficium respicientes utan-
tur cautela & differant condemnationem post mortem patris
vel alterius: Hoc modo reo condemnato, bona transibunt in fi-
scum adita hæreditate, & non adita jus succedendi transibit in
eum, tunc scilicet, si illud jus ad hæredes extraneos poterit trans-
mitti: quæ est communis Dd. opinio in

*l. si quis mihi bona. §. si quis planè: ff. de acquir. her. Ias.
in d. l. si quis mihi. §. servus municipis: circa fin. Iul.
Clar. in pr. crim. §. fin. quest. 78. vers. sepe contingit.*

Sin autem ad extraneos hæredes jus prædictum transmitti non
poterit, neque poterit fiscus quicquam prætere, Fisco enim
quando bona publicantur, generaliter non cedunt ea, quæ non
veniunt ad extraneos hæredes *Gloss. Bart. & Bald. in l. 1. C. de bon.
qua liber.* Contra hanc cautelam è diametro est alia, quam ex

*D. Nell. prima parte secundi temporis, quest. 30. refert,
idem Boss. num. 29. ibid.*

Bbb 3

Ut

- 5 Ut Banno puniendus, vel cujus bona erunt publicanda, ante condemnationem renunciaret juri adeundi cum consensu illius, ad quem eo repudiante devolvitur, de quo fiscus conqueri non potest:

l. Quod autem. in prin. ff. quæ in fraud. creditor.

Cum juri adeundi possit renunciari: tot. tit. C. de repud. hered. Est etiam alia cautela contraria, ut nimirum pater, antequam moriatur, exheredet filium maleficum cum causa, juxta aucth. non licet. C. de lib. prateritis. Et sanè causa est legitima, si filius fortè molitus est contra patriam, aut hominem occidit: Boff. ibid: n. 30. Vel si est extraneus is, cujus bona ad delinquentem ab intestato devolverentur, alium instituat heredem:

Laurent. Tennin. Rodulph. in tract. eaut: cap. 92. n. 19.

& 20.

- 6 Sed, quicquid sit, quis non satis intellexerit antè dictam cautelam fisco quidem favorabilem, sed reis captivis, ut & expeditioni justitiæ esse maximè injuriosam? Carceris namque custodia non debet degenerare in pœnam, ut sunt communia, & præcipit *Const. Crim. art. 11. & art. 218.* Quod tamen sit, quando in nimis diuturno carcere delinquens detinetur, etiamsi ille non sit perpetuus, sed temporaneus, qui quoque tanquam pœna irrogatur.

Farin. in pr. crim: lib: 1. tit. 4. quæst: 27. n. 104. & 105.

- Insuper duplici pœnâ delinquens ac propterea inique punitur: Altera est, quòd longo temporis intervallo usque ad alterius obitum in mala mansione retineatur: Altera, quòd nihilominus publicatione bonorum & coercitione, delicto suo condigna afficiatur. Ad hæc, quanquam fiscus sit favorabilis, non tamen ita illi est favendum, ut reo inferatur injuria: Immo reus favorabilior est fisco:

Farinac: lib: 1. pract: crim: tit. 5. quæst. 43. n. 13. per alleg: text. l. Arrianus. ff. d. obligat. & alt. l. non puto ff. de jur. fisc. Boff. in pract: crim: tit. de fav. defen. num. 2.

Porro judex omnes captivos, juris ratione, intra unici mensis spatii-

spatium (si nimirum fieri potest, & matura, decensque causæ cognitio admittat) absolvere debet, vel sententia damnare,

l. fin. C. de cust. reor. Damboud. in pract. crim. cap. 17.

num. 17.

Carceratorum enim causa tanquam miserabilium personarum, 10
est summaria,

*Cyn. in l. fin. C. si quis alteri vel sibi. Bart. in tract. de
carcer. ad fin. Damboud. ibid. n. 18.*

Quamquam ex consuetudine hodierna illud tempus pro neces- 11
sitate circumstantiarum & causæ probationum sit judici arbi-
trarium: Nihilominus ei incumbit, ut causas criminales cele-
riter expediat: *Const. crim. art. 77.* Exinde si crimen est noto-
rium, vel alia iusta lubest causa, iudex statuere potest, ut loco co- 12
piarum dentur acta originalia Advocatis reorum:

*Claud. Bertaz. in addis. ad consilia Bertazoli patris sui,
in cons. 130. lib. 1. quem refert & sequitur Farinas.
in pract. crim. lib. 1. tit. 5. quest. 39. num. 115.*

Præsentem reo ejusque Advocato solent etiam acta pervolvi vel
perlegi, & quicquid ex iis desideratur, communicari statim.
Unde colligitur justum & cautum esse ab ejusmodi antè dictâ
cautelâ abstinere.

Alia est etiam cautela contra fiscum, ne ei bona delin-
quentis applicentur, ut nimirum res in ipsum à testatore devo-
lutæ testamento expressè, vel alia ratione prohibeantur alie-
nari, idque favore familiæ, & ut in ea permaneant, sic non transi-
bunt ad fiscum, sed publicatis Criminosi bonis, poterunt per
illos, qui sunt de familiâ, statim vindicari, perinde ac si aliena-
tio esset facta extra familiam per contractum, aut ultimam vo-
luntatem

*l. imperator. & ibi. Bart. ff. de fidei commiss. libert. Ias.
in l. fin. §. sed quia nostra. C. commun. de legat. Alex.
cons. 13. vol. 1. & cons. 88. vol. 3. Deci. cons. 442.
num. 28. & 32. Grat. ressp. 21. col. ult. vol. 2. Socin.
Iun; Cons. 34. & cons. 49. Peregrin. de jur. fisci.*

lib. 5.

lib. 5. tit. 1. n. 98. Vbi plures Dd. citat & usque ad num. 126. ad hanc materiam lectu utilia continet. Grammat. decis. 105. num. 31. Gail. de pac. pub. lib. 2. cap. 14. n. 18. Regner. Sixtin. de regal. lib. 2. cap. 12. num. 44.

OBSERVATIO XII.

Pro timente, ut fortè bona sua aliquando applicentur fisco.

- 1 **C**onfiscatio bonorum (maximè in quibusdam regionibus, sub specie hæreseos vel rebellionis) in tam frequentem venit usum, ut etiam viri boni, propter falsas calumniatorum delationes, quibus nunc temporis Reges & Principes pronas porrigunt aures, ac illis facillimè credunt, vix tuti esse possint, præsertim ditiores parasitorum aulicorum gratiam parùm curantes. Hæc conqueritur

Raimund. Fichard. in tractat. cautelarum. caus. 88.

ibiq; refert cautelam Carol. Cotte, in memorab. sub.

verb. donatio causa mortis facta à marito:

- 3 Ut nempe timens bona sua aliquando fisco applicatum iri, ea mortis causâ donet uxori suæ: Talis enim donatio est valida & morte confirmatur etiam civili, Banni & exilii:

4 *per text. l. sed si mors. ff. de donat. int. vir & ux.*

Neque tunc fiscus bona ista sibi vindicare, nec ullam cum iis communionem habere,

juxta tex. express. l. res uxoris. 24. C. d. donat. int. vir & ux.

nec interim donans factam donationem revocare potest: Mors namque exspectanda est, ut fiat irrevocabilis

d. l. sed si mors. Ias. in l. si stipulatus fuerim. §. 1. ff. de

verb. oblig. Paul. de Castr. in l. post. contractam. ff.

de donat.

Quæ cautela est pro uxoris tantum.

Alia

Alia quoque est ut nimirum bona sua convertat in rem metallicam (si fides ea manibus gubernetur) & inde percipiat fructus fodinarum: Partes namque fodinarum & fructus, die Verg: heile/ und Aufbeute der Gewercken/ per totum Romanum imperium, singulari privilegio & rei metallicæ favore, confiscationi, qualitercunque etiam delinquatur, obnoxia non sunt, veluti expresse legere est, in der Vergordnungen/ von der Vergfreyheit: Daß nemlich kein gewercke seiner theile/ in Kriegs- oder Friedenszeiten/ durch Verbrechung oder sonsten/ sich müge verlüstig machen. Quod autem vesaniæ invidia & cæca habendi libido, etiam contra innocentissimos, interdum proruperit, ac propterea omnem ferme benedictionem divinam à re metallica abegerit, factorum evidentia monstrat. Si nihil planè causæ est, cur nonnulli ditionum in carceres detrudantur, divexentur, iisque bona auferantur, hoc tandem injustitiariis & calumniatoribus stat pro ratione: Quid ipsi mortalium ex statu plebejo cum tantis divitiis?

Optimè præesset populo & Reipub. Princeps, qui tale pestiferum vitæ genus à se abigeret longissimè. Præterea namque, quoddam proscriptiones bonorum omni Civitatum generi sine perniciosæ, maximè in unius dominatu, ex quo Tyrannus facilius, quàm in cæteris existit,

Bodin: de Repub: lib. 5. cap. 3. pag. 540.

nulla quæ re ex bona Principe Tyrannus facilius quisquam fiat, quàm proposita proscriptio bonorum, eo quæ magis, si tenues sint ejus opes & fortunæ. Nec occasio, nec crimen, nec calumniator, nec improbus iudex unquam deerit: Sæpe Principum uxores, dum alienis opibus ac prædiis inhiant, maritos ad cædes & proscriptiones compellunt. *Bodin dict. loc.* ubi cum aliis refert exemplum Achab Regis Samariæ, qui, cum nec prece, nec pretio prædia Nabot extorquere potuisset; Isabella uxor testes subornavit, qui hominem capitali fraude circumvenirent, ac læsæ Majestatis quæstionem intentarent: 1. Regum. 21. Recentia & hodiernæ tempestatis exempla tangere nolo, ingens tamen autoribus eorum quæ vestigiis insistentibus, scelera conniventibus

Ccc

bus

bus oculis non obscure approbando, quos Dei manus nedum est adepta, metuo malum, quod si cavere velint, respiciant, pœniteant, restituant, necesse est: Peccatum enim non remittitur, nisi ablatum restituatur. c. peccatum. d. R. I. in 6.

OBSERVATIO XIII.

Ne propter avaritiam Officialium reis delatis inferatur injuria, & quædam alie observationes remissivæ pro impetranda gratia vel pœna mitigatione.

¹ **U**T Princeps caveat, ne Officialibus vel iudicibus, ad judicia publica constitutis, vel etiam aliis, qui delatis reis nocere possunt, bona eorundem, in eventum condemnationis & confiscationis donet, vel donanda promittat, propter rationes insertas, in *observ. 2. tit. de Ind. Advoc. & proc.* monui: Quæ huc commodè repeti & referri potest. Idem quoque propter rationum identitatem, quæ legere sunt in *dict. observ.* monendum

² est, si fortè accusatus, vel inquisitus, ubi contra eum delictum contingeret probari, in pœnam pecuniariam veniret condemnandus, ne scilicet ante condemnationem ista pecunia cuiquam donetur, vel in eventum condemnationis promittatur: Remitto itaque lectorem ad dictam observationem.

³ Quibusdam in locis, mors hic invaluit pessimus, ut iudices, sive ad judicia maleficiorum constituti officiales, quadrantem, trientem, vel etiam semissem capiant pœnarum pecuniarum. Alibi post diuturnas, & carceris, & tormentorum ærumnas, rei innocentes reperti, antè non dimittuntur, quàm certam pecuniæ quantitatem, tanquam mercedem absolutionis, & laborum, latrunculatoribus persolverint. Quam corruptellam in multas Italiæ civitates irrepsisse conqueritur

Vincent. Castellanus in tract. de off. Reg. lib. 4. cap. 7.

& c.

Ampla sanè improbitati, probos vexandi fenestra. Quod & quanta

quanta libi locorum (præsertim si accedat delatorum & calumniatorum impunitas) fortunæ, famæ, vitæque innocentum creentur pericula, quàm iniquè postulati rei emungantur, divexentur & opprimantur, sani iudicii latere potest neminem. Quæ omnia si tollere velit Princeps vel Magistratus, ut tollat illas insidiarum, & explendæ avaritiæ ansas, necesse est: Quod nisi fiat, vae hominibus probis & honestis! Jam dictus modus iniusti lucri captandi conniventibus superioribus non infrequens etiam est in Germania, præsertim quando iudices inferiores, vel certi commissarii ad quærendas sagas sunt Constituti: Qui quamdiu processus ejusmodi, ejusque exsecutio durat, de sanguine earum insuperque sæpe innocentum epulantur, & quilibet de quovis capite certam suam accipit mercedem. Incivile autem, absurdissimum & iniquissimum, semper fuit existimatum, ex damnati bonis, executionis semptus depromere, & ita hominem suo gladio jugulare, aut virgis à se emptis cedere,

arg. l. 1. d. senatorib. Petr. Heig. lib. 2. quest. 24. n. 16.

Ad hunc titulum etiam bene repetuntur & referuntur, *observ. 6. 4 in tit. de inquisit. & accusat.* quæ est pro militibus, ne finito bello propter delicta, in eodem perpetrata, criminaliter inquirantur vel accusentur: *observ. 23. ejusdem tit.* Pro inquisito, ut absolvatur vel saltem ne ordinaria pœna, sed mitius puniatur: *observ. 2. tit. de indic. tort. & confess.* Pro iudice, ne sit in causa, quominus delicta propter iniquum, præsertim in puncto torturæ procedendi modum, pœnis condignis puniantur, ac ipse teneatur de Syndicatu: Et pro reo etiam confesso, ubi imperitia iudicis, vel affectata severitas tale quid admiserit, ne ei confessio etiam ratificata noceat. *observ. 20. ejusdem tit.* Quomodo reus in crimine furti à torturâ & ab ordinaria pœnâ possit liberari. Item in casu homicidii, *observ. 19. in fin. ejusdem. observ. 37. ejusdem.* Pro fiscali, quando reus, qualificatè est confessus: *observ. 40. ejusdem.* Pro iudice, ne utatur instrumentis insolitis, vel non consueto genere tormentorum: Et pro Advocato ad rei liberationem, quando iudex fecit contrarium.

OBSERVATIO XIV.

Pro delinquente ad impetrandam gratiam criminis.

1 **D**elinquens, ut gratiam impetret, sponte compareat, delictum fateatur & manifestet reos ejusdem criminis:

Bart. ad l. 1. §. cum quis latrones. ff. de quest. text. l. non omnes. §. fin. de re milit. l. unic. §. qua lege damnatus. ff. ad l. Iul. de ambit. gl. & Dd. ibid. Alberic. in l. quisquis. C. ad l. Iul. majest. Bos. in pract. crim. tit. remedi. ex sol. clem. princ. Heig. part. 2. quest. 32. n. 33. & seqq.

Fassio autem delicti debet fieri cum omnibus qualitatibus, tam facti proprii, quam alieni, alioquin hoc effectu carebit.

Bart. in quest. 8. Per Italiam in fin. verb. Circa secundum alleg. text. in leg. 2. ff. de jur. fisci.

2 Sed hoc non est tutum, si crimen est atrox & non amplius in conatu consistit, sed ad effectum perductum est, ac perpetratum. In casu autem, *l. quisquis. C. ad l. Iul. Majest. §. fin.* & similibus omnino profutura est, ubi expresse constitutum reperitur: Sanè, si quis

3 ex his in exordio initæ factionis, studio veræ laudis accensus, initam prodiderit factionem, & præmio & honore à nobis donabitur. Is verò, qui usus fuerit factione, si vel serò (incognita tamen adhuc) consiliorum arcana patefecerit, absolutione tantum ac veniâ dignus habebitur. Item quando quispiam ex car-

4 ceratis conspiratoribus de frangendo carcerem, fortè pœnitentiâ ductus, vel alia de causa conspirationem judici revelavit, impunitate gaudet:

text. in l. in eos. in fin. ff. de cust. reor. & ibi gloss. & Dd.

Boer. decis. 215. num. 22. Mars. in pract. crim. §. artingam. num. 50. Claud. Battand. in pr. crim. reg.

142. Carcerum effractores. num. 7. Iod. in pract. crim.

cap. 18. sub rubr. de effract. carc. n. 3. ubi dist. l. in eos.

ita

ita interpretatur, ut revelanti, non de conspiratione effractionis solum, à Principe impunitas concedenda sit, si illius fuit particeps, sed etiam ipsius delicti pro quo revelans destinebatur, dummodo id sit remissibile

Proff. Farinac. in pr. crim. quest. 30. num. 194.

eam interpretationem approbat, præsertim, quando revelans non est conspirationis particeps: Tunc enim verbum, revelandos in textu appositum, intelligi de pœnâ non conspirationis, sed delicti, propter quod fuit incarceratus:

Allegans ibid. Cyrill. in sum. crim. part. 1. rubr. 12. de cust. reor. §. 2. num. 2.

Hanc potestatem remittendi in ejusmodi casu non solum Princeps habet, sed & alii judices. *Petr. Premus de securis. præf. quest. 1.*

OBSERVATIO XV.

Pro delinquente, ut impetratâ gratiâ sine periculo uti possit.

Qui petit gratiam alicujus criminis, licet de jure non teneatur fateri se delinquentem, nec judex possit dicere ei, fatearis prius delictum, alioquin non uteris gratiâ, tamen exprimere debet id ipsum, pro quo gratiam petit, cum omnibus suis qualitatibus, quæ Principis animum verisimiliter retrahere possunt à gratiæ concessione, si illas sciat

Ias. in l. damnosa. C. de prec. Imp. offer. Rom. conf. 449.

Anchar. Conf. 160. Boss. in pract. crim. tit. de remed.

ex sol. clem. Prin. num. 29. 33. & 38. Jacob. Boulenc.

in l. capitalium §. famosus. n. 207. ff. de pen. Chassan.

in consuet. Burgand. tit. des justices. §. 3. n. 18. &

seqq. vide obs. præcedent. n. 1.

Quas si reticuerit, gratia Principis erit sub & obreptitia, prorsusque invalida

Cec 3,

Mascard:

Mascard. de probat. concl. 846. Fridov. Mindan. d.
process. extrah. lib. 1. cap. 15. n. 4.

Quippe, quod subreptio, maximè in gratiosis, ipso jure, etiam
parte non opponente vitaret impetrationem:

cap. ad audientiam. d. rescript. cap. dilectus filius ibid. gl.

& Dd. Prosp. Farinac. in pract. crim. lib. 1. tit. 1.

quest. 6. n. 46. & seqq.

Usque adeò, ut obrepando & veritatem celando impetrans pec-
nam temeratoris & falsi luat.

text: in l. si quis obrepserit. ubi gl. & Dd. ff. de fals.

& impunè possit occidi, Alex. Conf. 114. vol. 1. quem sequitur Boff.
4 dict. tit. n. 37. Attende itaque tu, qui gratiam à Principe confidis
impetrare, ut exprimas in supplicatione omnia ea, quæ jure pos-
sunt avocare animum Principis à gratiæ concessione, ne te sub-
5 jicias periculo, sed ea securè uti possis, & ne tibi contingat, quod
ei, quem defendit Cravet. 2. Conf. & cuidam, qui impetratà gratià
de secundo homicidio, primi in literis non facta mentione Bono-
niæ capitis supplicio fuit affectus. Quod post alios refert

Jul. Clar. in pract. Crim. 4. fin. quest. 59. vers. debes
autem. 9.

Ubi etiam meminit alicujus ficiarii insignis, qui obtinuerat literas
impunitatis à Principe, neque expresserat, quod tempore im-
petrationis erat in carceribus detentus, & fuit laqueo suspensus.
6 Dixi, eorum, quæ jure Principem à gratiæ concessione avocare
possunt, mentionem faciendam: Unde non omnia tacita, quo-
rum expressio quidem posset movere Principem, sed non jure,
ad gratiam denegandam, eam vitiant.

Boff. dict. tit. n. 34. Farinac. dict. quest. n. 48.

Et secunda vice impetrans gratiam delicti, tenetur de primo de-
lictò facere mentionem. Quod quomodo quidam intelligant.

Vide apud Nevizan. in Sylv. nupt. lib. 1. num. 151. pag. 75.

OBSER-

OBSERVATIO XVI.

Ne quis venia petitione censeatur delictum fateri.

Quomodo transactio sit ineunda, ne propter eam indicium fiat ad torturam, vel quis tacite confessus censeatur, dixi suprà in obs. 5. tit. de indic. tort. & confess. Hic addendum est, quomodo accusatus vel inquisitus reus veniam à iudice petere possit, ne delictum dicatur fateri. Præmittendum autem est, Dd. statuere, quod regulariter sola supplicatione seu petitione pro impetranda veniâ quis non censeatur delictum fateri

Rom. & Alex. in l. 1. ff. d. nov. op. nunc. Ias. in l. decem.

ff. de verb. oblig. Boss. in pract. crim. tit. de rem. ex sol.

clem. princ. num. 29. Menoch. de arb. jud. lib. 1. quest.

2. n. 37. Mascard. de prob. concl. 501.

Quod tamen non semper obtinet, nisi in crimine transigibili: Si namque in eo per compositionem non oritur confessio, quod videre est in suprà dicta obs. 5. eò minùs orietur ex simplici supplicatione

Blanc. de indic. n. 308. in fin. Farinac. in pract. crim.

l. 1. quest. 5. num. 25.

Itaque hoc observandum est, gratiam delicti, etiam non transigibilis, veniam petitorio, ne scilicet eam petat solemniter, sive judicialiter, sed extrajudicialiter: Vel, si ei videatur expedire, ut judicialiter petat, expresse dicat & modestè protestetur, se ex humilitate gratiam petere, & ut magnis molestiis & sumptibus sublevetur, non ut delictum fateatur

Farinac. dict. loc. ubi vide Dd. quos ad hoc citavi &

Hieron. Gig. de Crim. las. Majest. sub rubrica, quomodo & per quos crimen lasa Majestatis probetur.

quest. 23. num. 6. 7. 8.

OBSER-

OBSERVATIO XVII.

Ad pœnæ mitigationem obtinendam.

- 1 **B**onam famam remissimam hunc inter alios habere effectum, ut, etiam si contra aliquem existent indicia ad torturam sufficientia, nihilominus is, si eam de se probaverit, & quod proximè præterlapso triennio fuerit honestæ vitæ, bonæ vocis & conversationis, quæstioni subijci non debeat: Quippe, quod indicia contraria hoc ipso sint elisa, nisi fuerint admodum prægnantia & gravia, invenies

in obs. 17. in tit. de indic. tort. & confess.

- 3 Quid autem si reus accusatus vel inquisitus post diuturnam tempus reperiatur deliquisse, numne bona fama & hoc operabitur, ut pœna mitigetur? Ita rectè statuunt

Tiraq. de pœn. leg. temp. causa: 29. n. 4. quem refert & sequitur Farin. in pract. crim. lib. 1. quest. 10. n. 91. propter veram rationem: l. si diutino. ff. de pœn. quæ est vita emendatio: addatur Neviz. lib. 1. sylv. nupt. num: 96. Covar. var. resol. 2. cap. 9. n. 2. vers. contrarium Corraf. in miscel. 2. cap. 20. Gomez. ad l. 76. Tauri num: 5. ubi hoc declarat. Fachin. lib. 9. contr. cap. 38.

Quapropter cautela est pro delinquente, si ejus delictum post longum temporis intervallum manifestatum, atque is propterea captus sit, ut non temporis diuturnitatem solum alleget, sed ostendat, etiam se à tempore commissi delicti vitam vixisse semper honestam. Tunc enim, impetu potius, vel infirmitate quadam lapsus, quam ex dolo & consuetudine deliquisse, est præsumendus, jam satis emendatus, ac ei propterea pœna minuenda.

Tiraq. & Farin. dict. loc. Tiraq. caus. 51. n. 1.

- 4 simpliciter dicit rationem vitæ ante actæ habendam circa mitigationem pœnæ. Ubi itaque quis post perpetratum, crimen ultè

ulterius inhonestè vixerit, aliisque sceleribus se contaminaverit, temporis diuturnitas diminutionem pœnæ non operabitur.

Anon. Thes. decis. Pedem. 76. n. 5.

An & quomodo excuset à pœna, vel eam mitigent ira, furor, amor, ebrietas, senectus, infantia, minor ætas, (quæ contra factam confessionem, etiam in delictis in integrum restitui potest.

Anon. Blanc. caut. crim. 6. Jul. Clar. in pract. crim.

§. fin. quest. 6. vers. 4.)

reorum multitudo, nobilitas, Carceris diuturnitas & similia, hic operosè perstringere est supervacaneum, cum ista passim apud Dd. jura criminalia tractantes reperiantur. Hic etiam non incommode apponi possent cautelæ, quomodo rebelles & seditiosi sint tolerandi, donec possint puniri, quomodo in casu seditionis sit simulandum & dissimulandum, quomodo multitudo delinquentium demulcenda, autores, sive pauci pœnis afficiendi: Item, quomodo innocens è manibus commoti vulgi, quod aliter compesci nequit, & ad præposteram & iniquam executionem cum eo festinat, sine periculo possit eximi, nimirum, ut Magistratus iram simulet, captivitatem & atrox supplicium minetur, ad carcerem eum ducat, & post aliquod temporis interval- lum sedatis paulisper furibundorum animis à calamitate liberet & dimittat incolumen. Cum autem hæc in disciplina generali, Politica nimirum pertractentur, isto labore hic supersedere volui.

OBSERVATIO XVIII.

Pro iudice, ne in defectum pœnæ pecuniarie delinquens corporis afflictivam eviset, & sic remaneas impunitus.

Vulgatum & ferme in ore omnium illud est: Qui non habet in ære, luat in corpore,

l. fin. ff. de in jus voc. l. 1. §. fin. ff. de pœn. & alibi

Ddd

passim.

passim. Coler. de process. exsec. in prafas. n. 20. Thessaur. decis. 182. n. 1. & decis. 232. n. 1. & 2.

Et subsidarium præbeat tergum, cui non suppetit pecunia:

Valent. Franc. de fidejuss. cap. 3. n. 217 Zas. in §. pœnales. n. 25. inst. de act. Menoch. arb. jud. cas. 447. Peguer. quest. crim. 6.

- 2 Sed notandum, quòd tunc demum iudex propter paupertatem delinquentis possit in locum pœnæ pecuniariæ subrogare corporalem, quando scilicet cognitâ ejus inopiâ, id faciat ante sententiam, secus si postea:

Bar. in l. 1. §. 1. n. 8. ff. ad Turpil. Blanc. in pract. crim. in §. verùm quia quandoque. n. 112.

- 3 Quia iudex latâ sententiâ dicitur defunctus suo officio, ita ut eam amplius mutare & corrigere non possit *l. iudex. posteaquam. 55. ff. de re judic.* Hæc hanc suppeditant cautelam, ut iudex sit cautus, quando versatur in casu, quo ob defectum pecuniæ pœnâ corporis afflictivâ delinquens venit afficiendus, ut, antequam pronunciet & ferat sententiam definitivam, cognoscat, an damnandus sit solvendo, ne post latam sententiam utraque pœna elabatur, & ita remaneat impunitus. Quamvis contrarium verius esse dicat *Thessaur. decis. 182. & decis. 232. num. 2.* Attamen hanc cautelam, observare tutius esse existimo.

OBSERVATIO XIX.

Pro magistratu vel iudice, ne festinet inquirere, damnare & supplicio afficere quæquam, ex sola ratione meri imperii conservandi & actum ejus exercendi.

- 1 **E** Venit interdum, ut Magistratus, iudex vel Officialis, cui concessa est potestas cognoscendi & animadvertendi in facinorosos, aliquot annorum intervallo, nullum meri imperii actum exercuerit, vel ei de jure isto controversia mota sit: Ne itaque hæc potestas, per multos annos non usurpata, temporis anti-

antiquitate obscuretur, in defuetudinem eat, vel fortè auferatur, Magistratus, iudex vel Officialis, ex sola & mera ratione tuendi juris sui, acrius & magno conatu inquirunt, in quem actum meri imperii exerceant: Unde contingit aliquando, ut innocens, vel 2
qui leve commisit delictum, capiatur, questioni subiciatur, damnetur & supplicio afficiatur. Memini alicujus exempli, quod nominatenus adducere non attinet, ut pauper quispiam (susque deque habita *Constit. Carol. arr. 160.* in illis verbis: Mehr sol er messen werden der Standt vnd das Wesen der Person/so gestolen hat/ vnd wie schädlich dem Beschädigten der Diebstahl seyn mag/ vnd die Straffe darnach an Leib vnd Leben ertheilen) laqueo sit suspensus, qui comestibilia, non admodum multa, furtim abstulerat & ablatio eorum Domino parùm erat nocitura, nec is ullius præterea criminis reus fuerat factus, aded ut extra dubium sub pœnâ levi fuisset dimissus, nisi prædicta ratio conservandi juris obstitisset. Sed proh Deum immortalem, quæ hæc est crudelitas, & impia fatuitas? Caveat sibi iudex ab ea & similibus, caneque 3
pejus & angue ejusmodi conatum & cupiditatem delinquentem quæritandi & puniendi, fugiat, nisi velit Syndicatus reatum in- 4
currere & jurisdictione privari: Prout debent iudices severiter (nedum injustè) in criminalibus procedentes

Hip. de Marsi. in pr. crim. §. expedita. n. 86. Bald. in l. 2.

d. cust. & cor.

& homicidam quærendo, ipse fieri homicida. Huc repete, quæ dixi in *observ. 1. tit. de inquis. & accusas.* Nec à tramite justitiæ eum seducat prædicta ratio actum meri imperii exercendi, vel affectatæ severitatis gloriola, ut illum, in quem admodum invehitur 5

Paris, de Put. in tract. Syndic. in verbo crudelitas offic.

eum ferocissimam bestiam compellens, & ut homicidam reprehendens, ibidemque referens: Quodd, licet ille iudex esset naturâ melancholicus, eo tamen die, quo homines trucidabat, omnibus alacer, jucundus, gaudens, blandus ac benevolus apparebat. De simili quodam ex iudicibus Gallicis refert,

Henr. Steph. in prefat. libell. quem inscripsit, ju-

Ddd 2

ris

vis civilis fontes & rivi, & ex eo Camerar. in her.

successiv. pars. 1. cap. 100. pag. mibi 470.

& inquit: hæc erat perpetua ejus cantilena, de sene quidem suspendite, suspendite, alia multa furta commisit: de juvene autem, suspendite, suspendite, alia multa committer. Non fuerunt admodum dissimiles Caligulæ, de quo refertur, quod quinquaginta reos capitali pœna, & quidem ex diversis criminibus, eadem sententiâ damnaverit, ac sæpe ob id ipsum tantum reos supplicio addixerit, ut cervicibus secandis voluptatem ac gloriam quæreretur, aut gladii aciem experiretur.

Bodin. de Repub. lib. 4. cap. 6. pag. 461.

- 6 Non propterea delinquens ultimo supplicio afficiendus, ut conservetur jus maleficia coercendi, seu, ut hodie loquimur, jurisdictionis criminalis: Sed ut malum de medio tollatur, & publico exemplo alii deterreantur. Lepida scilicet est sequela, jurisdictionis criminalis est tuenda: Ergo hic vel ille suspendendus: Vel aliquis delinquens ad actum supplicii præter solitum magno studio est indagandus. Exemplo grave est, si latronem requirere, ut innocentibus periculum fiat,

l. 2. C. de his qui larr. vel alios crim. reos occult. in fin.

Oldendorp. Conf. Marpurg. 2. vol. 2. n. 5.

- 7 Quis tandem erit innocens, qui vel leviter est suspectus, vel à malis calumniosè delatus, & incidit in extensos casses ejusmodi beluarum, qui, ceu diabolus, apertis faucibus anhelant sanguinem hominis, ambiunt & quærunt, quem perdant? Nonne sic ex leviusculis indiciis, dubiis sæpe & erroneis à monstris mortalium multi, ad quæstionem abripiuntur, vi tormentorum cessuri & innocentes peribunt? Quippe, quod iniquissimi errores quæstionum passim irrepsert, quod palàm fiet tractatum, in primis titulum de indic. tort. & conf. perlegenti. Væ itaque tibi, qui hoc modo jura, jurisdictionemque tuam tueri desideras, & actum meri imperii exerces! Exercebit in te vicissim actum justitiæ judex ille justissimus, ultimo & æterno puniturus supplicio, in die illo novissimo, quo optabis quidem, sed inani voto, porius omni

omni potestate cognoscendi & exsequendi in criminalibus caruisse. Unde *Balth. Contr. Zahn. in tr. d. jur. municip.* monet, municipia non debere esse sollicita, propter denegatum hoc & periculofum jus gladii. Nobilibus Germaniæ, imperatorem immediate recognoscentibus, ab eo quoque merum imperium in feudum habentibus, controversia de gladii potestate non raro quidem à vicinis Principibus vel Comitibus, eò quòd hac longissimo tempore non sint usi, movetur: Sed novisse oportet, tale jus vel privilegium longissimi temporis præscriptione non amitti, si casus puniendi facinorosos nullus interea se obtulerit,

l. ex sociis. §. fin. ff. d. servit. rust. prad. l. hac autem jura.

ff. d. servit. urban. prad. Gail. 2. obs. 6. n. 6.

Quòd si occasio actus possessorios meri imperii exercendi se non offert, longo temporis intervallo, ita ut metuat quispiam, sibi aliquando controversiam motum iri, cautius agit, si in loco collapsarum furcarum novas vel alia meri imperii signa erigat:

Hieron. Gig. in tract. de crim. les. maj. lib. 1. quest. 41.

n. 2. Gail. post alios. dict. obs. n. 6. & 7.

quàm ut in impiam istam vesaniam prorumpat & quæritet, quem supplicio afficiat: Quippe, quòd propter hunc affectum in administranda justitia quodammodo cæcutiat, & vix fieri possit, quin inquisito sit injurius.

Vide Paul. Zach. quest. Med. legal. lib. 2. titul. 1. quest.

10. num. 34. Reinck. d. reg. sec. & Ecclesi. lib. 2.

claf. 1. cap. 3. n. 20.

Christiani homines facinus admissum diligenter considerare debent, ut, quibus parcant, inveniant. *Decian. vol. 3. resp. 72. n. 38.* Propterea nihil potius intermittendum, quod ad liberationem inquisiti ac innocentiae probationem facere potest.

Vid. supr. tit. 4. obs. 1. & ibid. cit. Dd. quòd facit etiam obs.

2. dict. tit. 4. & tit. 1. obs. 4.

Unde etiam favore innocentiae sæpissime à regulis juris receditur.

Hippol. d. Mars. in l. 1. §. si quis ultro. n. 98. & seq. & in

pract. crim. parag. oportune. n. 7. Benedict. Carpov.

Ddd 3

parr.

part. 1. Const. 12. decis. 15. n. 4. & in pract. crim.

part. 3. quest. 15. n. 74 & seqq.

Ubi, nec non apud alios Dd. passim reperies exempla, ut & unam in puncto dilationum apud,

Carpov. part. 4. Const. 8. def. 9. & 10. vid. supr. tit. 1.

O. f. 4. aliquot n. n. ante fin.

De quo crudeles istos homines nimium, & ultra iustitiæ limites, de gladii potestate sollicitos, hinc placuit monuisse.

OBSERVATIO XX.

De differenda executione damnati, fide salvificæ & Christianæ doctrine ignari, donec de ea sit instructus & ad Deum conversus.

- 1 **T**Riduo antè damnato denunciandam esse executionem, ut tempestivè commissæ suæ seriò lugeat, deprecetur, toto pectore resipiscat, & ad Dominum, sacrae Eucharistiæ particeps, sese convertat, præcipit *Constit. Carol. Quint. art. 79*. Quod procul dubio hanc habet rationem, quia in terris imperii vivitur inter Christianos, ac capti Christiani præsumuntur, & tales quidem, quibuscum in convertendo, non diu & tanquam cum Ethnicis, infidelibus & paganis agere est necesse. Verùm enim verò
- 2 hisce temporibus perditissimis juxta ac deploratissimis usque adeò viluit pietas, institutio juventutis, & omnis ferme honesta vivendi ratio, etiam inter Christianos, ut reperiantur plurimi, præsertim malefici, qui vel parùm vel prorsus nihil sciunt de doctrinâ salvificâ & ab ethnicis non nisi nomine & baptismo discrepant. Tales itaque in Christiana fide malè instructi si sint
- 3 condemnati, executio debet differri ad aliquod temporis spacium, pro pii & Christiani Judicis arbitrio concedi, ut volentes de necessariis ad salutem, poenitentia, fide & merito Christi informari, & ad bene moriendum præparari possint,

Jul. Clar. in pract. crim. paragi. fin. quest. 99. ab init.

Doct.

Doct. Mart. d. Jurisdic. Eccles. part. 2. cap. 47. n. 9.
 H. stiens. in summa tit. d. Immun. Eccles. parag. in
 quantum. n. 11. Damhouder. in pract. crim. cap. 150.
 n. 2. & 3. Bened. Carpzov. in pract. crim. part. 3.
 quest. 137. n. 35. & seqq. Ant. Gomez. tom. 3. resol.
 cap. 14. ubi ex Bald. & Paul. d. C. str. ad l. Archige-
 rontes C. d. Episc. aud.

refert, quod possit & debeat Episcopus per censuras Ecclesiasti- 4
 cas prohibere, ne iudex secularis exsequatur sententiam, nisi
 prius dato termino & spacio ad conversionem: Quod commo-
 dius à iudice fieri ante condemnationem & auditam sententiam
 condemnatoriam dicit

Paris de Pus. tract. Syndicat. ver. iudex.

Sic enim sunt miseri ad convertendum aptiores, atque non ita
 confusi, consternati & cogitatione supplicii perturbati. Unde 6
 iudices quosdam malè agere puto, qui ad supplicium nimirum
 festinantes, in epistolio actis transmittendis appposito, desiderant
 à Juris Consultis, simul remitti copiam sententiæ, actis ob signa-
 tis & remisissis inclusæ, ex causâ prætenfa, ut qua pœnâ afficiendus
 sit, reus præscire, & de rebus ad executionem necessariis que-
 ant prospicere.

Quasi hoc non posset fieri aliquo temporis spacio post
 condemnationem interveniente. Sed rectius, meo arbitrio,
 silentio denegant hoc Juris Consulti, idque non ex antedicta una
 tantum, sed etiam ex aliis rationibus facile conjiciendis. Propè,
 est, ut libenter damnet, qui citò, propè, ut iniquè puniat, qui ni-
 mis, *Senec. lib. 1. de Clementia.*

Prospiciat quoque iudex, ne inebrientur miseri, quando 7
 educuntur, & ita à sincera contritione, pietatis affectu & devo-
 tione avellantur: *Const. Crim. art. 79.* Quod sæpe vidi malè obser-
 vari perversè intellecto textu biblico, *proverb. 31. vers. 6.* Date si-
 ceram perituro, & vinum his, qui amaro sunt animo: Quod, quo-
 modo ex fonte sit, & rectè explicandum, Theologis relinquo.

OBSER-

OBSERVATIO XXI.

Vt plena impetretur gratia & ad omnia extensa.

- 1 Princeps in rescripto dicens: facimus tibi gratiam, vel facimus tibi gratiam poenae corporalis, vel vitae, vel indulgemus tibi, gratia ad solam poenam restricta est, nec latius extenditur.

l. 2. C. de sent. pass. & restit. l. generalis. 7. C. eod. Bart. in l. fin. & Salic. C. eod. Pergrin. de jure fisci, lib. 5. tit. 2. latius vide Farin. in pract. crim. lib. 1. tit. 1. de inquisit. quest. 6. n. 27. 28. & tit. 4. de carcer. & carcerat. quest. 29. n. 95. & seqq.

- 2 Ubi etiam post alios dicit. Gratiam etiam nulliter concessam, esse servandam, ne quis sub fide publica decipiatur. Si autem dixerit Princeps, facimus tibi omnium gratiam, vel ad omnia, ut prius eras, restituimus: Ad omnia quoque restitutio extenditur, ad poenam corporalem, famam & omnia reliqua: Quia Principis verba clara sunt, adeo ut de ejus voluntate expresse constet:

arg: l. non aliter. ff. d. leg. 3. l. continuus. §. cum ita. ff. de verb. obl.

- 3 Unde cautus sit, qui sibi vel amico gratiam intendit consequi, & curet, ut in rescripto gratiae sive restitutionis, non ponantur verba arida, veluti indulgentiae & similia: Sed, quod restitutio facta sit ad omnia: Idem quoque erit, si ponantur indulgentia & restitutio plenissima:

Vide Gril. de relax. carcer. sub tit. d. benef. & indulg.

Princ. q. 1. Barr. in l. 1. §. si quis ultro. ff. de quest. l. fin. in fin. C. d. sent. pass.

OBSER-

OBSERVATIO XXII.

Ad differendam sententiam ejusque executionem.

UT differatur sententia condemnatoria, atque sic etiam executione, accusentur testes, & producens eos de falso:

Salic. in l. si docueris. C. ad l. Corn. de fals. C. cap. caus. 2.

n. 16. ad quod ibid. citat. l. 3. C. si ex falsis instrum.

Quod verum est, si accusantur testes necessarii ad probationem, secus si sint alii, & ultra numerum eorum, qui probaverunt: Namque per accusationem illorum non retardatur processus, neque Criminalis, neque civilis,

Ang: Arer. in tract. malef. in gl. in vers. compareans

dicti inquisiti in termino.

Sed prædicta cautela procedit, nisi appareat de calumnia accusantis *C. ap. ibid. n. fin.* Alium vidi modum differendæ sententiæ condemnatoriæ, quod nimirum accusatus, postquam plures testes essent examinati & in causa utrinque conclusum, nominaverit ad defensam duos alios alienæ jurisdictioni subiectos, diuque abfuturos: Et sic sententiam condemnatoriam distulit, procul dubio illud Senecæ in Agamemnone cogitans: Quod ratio nequit, sæpe sanavit mora. Similia in dubio quidem obtinebunt, secus si appareat accusatum vel inquisitum id facere animo executionem differendi. Alia quoque cautela est ad differendam executionem, ut nimirum condemnatus vel prope modum condemnandus fateatur, se in alieno territorio perpetrasse delictum. Tunc enim iudex tenetur scribere ad Magistratum istius loci, an verum sit, nec ne.

Romulem in compend. homicid. ab init. tit. n. 16.

& differri executione.

Carer. in pract. crim. de homicid. §. circa itaque secundum n. 23 pag: 485. gl. in l. is qui reus. ff. de pub. jud.

nisi fiat calumniosè, Carer. dict. loc.

Ecc

OBSER-

OBSERVATIO XXIII.

Pro iudice, qui ex causâ minuit pœnam ordinariam, à jure impositam.

1 **P**roprium iudicis est (quantum SS. Justitiæ scilicet ratio admittit) clementia in Criminalibus. Nam, licet justitia sit administranda: tamen id semper faciendum cum misericordiæ temperamento,

l. perspicendum. 11. ff. d. pœn. Decian. vol. 3. resp. 72. num. 27.

Et melius est, propter misericordiam rationem reddere, quàm severitatem, *Panorm. c. 2. d. Reg. jur.* Christiani homines facinus admissum diligenter examinare debent, ut, quibus parcant, inveniant, *Decian. dict. respons. n. 38.* Melius est redargui de misericordia, quàm de crudelitate, & potius de innocentia, quàm vindicta quærere, *Nicol. Boer. decis. 164. n. 15.* Ubi porro ita refert: Sed plures vidi iudices, etiam plures ex Dominis dicentes: Quid dicet populus, si relaxetur; Hanc adhortationem ibidem annectit boerius: Certè de eorum verbis & rumore non est curandum, quia vanæ voces populi non sunt audiendæ in condemnando vel relaxando criminofum,

l. Decurionum filii. C. d. pœn. Boer. decis. 164. n. 15.

Dum tamen debite, ut decet, fiat justitia,

Boer. dict. loc. & alii ibidem citati.

Judicem itaque ex causâ posse minuere pœnam, à jure pro aliquo delicto impositam, communis est opinio, attestante

Dec. in s. de causis. n. 18. de off. de leg. Viri. in lib. com.

opin. in verbo iudex ubicunque. Didac. Covar. var.

resol. cap. 9. n. 8. Jul: Clar. in pract. crim. 4. fin. quasi.

84. vers. ulterius quæro. 10. ubi ex Bald. in Auth.

hodie jurant. C. de jud. dicit.

2 Sed hæc quidem conclusio intelligenda est, ut procedat in majoribus

ribus magistratibus: Illi enim possunt etiam pœnas statutarias minuere ex causâ, siue talis causâ sit cohærens delicto, siue sit causâ extrinseca: Sed minores magistratus pœnam possunt minuere ex causâ cohærente delicto, si autem volunt pœnam alterare ex causâ extrinseca, debent Principem consulere:

Vide etiam Boff: in pract. crim: tit. de pœn. num. 10.

Caveant tamen iudices, ne id sine causâ & in jure approbata faciant: Quippe quod iudex, qui in causis criminalibus minorem imponit pœnam, quam de jure imponere debebat, sit infamis: *l. servos. C. ad l. Iul. de vi publ. & eadem pœnâ, qua reus puniri debebat, sit puniendus*

l. 3. in fin. C. ne sanct. Baptism. reiteres. Iul. Clar. d.

loc: Gail. de pac. pub. lib. 2. cap. 9. n. 25.

Sint quoque cauti iudices ab ordinaria pœna recedentes, ut causâ mitigationis in sententiâ exprimant: Vel saltem dicant generaliter, se mutare seu minuere pœnam ex causis animum suum moventibus, quæ generalitas, ut est opinio communior, sufficit:

Iul. Clar. dict. loc: Boff: dict. loc: Gail. lib. 2. de pac. pub.

cap: 9. num. 23. Bellovis. in pract. crim. in rubr. de

fuga rei. n. 62. Sixtin. de regal. lib. 2. cap. 2.

num. 19.

Hic annexo, quod usu Barones, Comites & Civitates liberae, etiam post sententiam delictorum, veniam dare possunt, ut testantur

Cyn. & Bald. in l. servos. C. ad leg: Iul. de vi publ. Ias.

in l. centesimis. 4. fin. ff. d. verb. obl. Bellovis. in pract. de

sent. crim: num: 10. Zafius in l. acta. 4. 2. ff. de re ju-

dic. quos refert Petr. Premus de securit. promiss.

quest: 1.

Sed caveant, ne gratiam delicti faciant alicui, quem lex divina & omnium gentium ratio statuit puniendum. Iuri enim divino & gentium æquè subjecti sunt etiam Principes & superiores iudices, & sunt administratores justitiæ, non domini, atque minores

Ecc 2

sive

sive inferiores. Potest quidem leges civiles temperare Prætor
l. jus autem. §. 1. de just. & jur. Sed, ut scelera puniantur, legis di-
 vine interest, quia Dei est judicium,

Deut. 2. Crævet. conf. 592. n. 117. Reinking. d. reg.

sec. & Eccl. lib. 2. class. 1. c. 8. n. 66.

Exemplum est Saulis, qui pepercit Agag hostium regi, quem
 prohibuerat divina sententia servari; & Heli, cujus filii ipso
 sciente sua facinora impunè tulerunt.

Hoc procul dubio divinitus impulit Ludovicum Pium,
 cum alicui scelus condonasset, & mox incidisset in versum Psalm.
 106. Beati, qui faciunt justitiam, ut delinquentem revocaret, &
 gratiam irritam faceret, *Antimachi lib. 3. theor. 7.* Velut enim
 non severitatis, ita neque lenitatis gloria est affectanda *Thomming:*
decis. 42. n. 14. Hinc est, quamvis Imperator, vel alius summus
 Princeps legibus sit solutus. Hæc tamen assertio non promi-
 scue de quibusvis legibus intelligenda. Nam leges divinas
 morales quod attinet, iis Principem solvere velle planè impium
 est, cum inferior non sit solutus legibus superioris, idem judicium
 de legibus naturalibus, quæ vitæ honestatem morumque inte-
 gritatem concernunt. Quia naturæ vinculum Principis auto-
 ritatem superat,

Valer. Max. lib. 7. c. 7. Oldendorp. in præfat. ante Class.

& 2. conf. Marpurg. 3. n. 13. Jac. Schulz. quest. 70.

n. 138. & seqq. Schurff. 1. Conf. 59. n. 7. Theod.

Reinck. d. reg. sec. & Eccles. lib. 1. class. 3. cap. 12.

n. 3. & seqq. & class. 5. cap. 6. n. 28. 30. Heig. lib. 2.

quest. 24.

Idem de jure gentium statuendum est,

Decian. resp. 122. n. 72. vol. 3. Sixtin. conf. Marp. 14.

n. 110. vol. 2. Reinck. dict. loc. n. 8.

OBSER-

OBSERVATIO XXIV.

*Ad excusandum furem ac liberandum, ut & contraria pro
judice, ne justitia eludatur.*

TRaditur à quibusdam cautela ad excusandum furem, ut ni-
mirum ille, cui res est subtracta, asserat & protestetur, sua
voluntate rem sibi fuisse ablatam : Sic enim furtum, quod
fit invito domino, commissum dici non poterit : Quam caute-
lam nihil prodesse scribunt:

*Bart. & Ang. in l. inter omnes. §. rectè. ff. de furt. Bald.
in l. falsus. C. de furt. Alexan. cons. 224. incipit, viso
processu. circa 6. colum. Hipp. de Marf. singul. 22. Iul.
Clar. lib. 5. §. furtum. vers. item excusatur. 21. &
ibid. allegati Dd.*

Solent nihilominus furum Advocati & protectores ea uti, ad
dominos rerum furtivarum confugere, eos precibus vel precio
placare, sæpe etiam minis ejusmodi protestationem extorquere.
Judex itaque, ne justitia eludatur, attendat & consideret potissi-
mum rei ablatæ magnitudinem vel modicitatem, divitias domi-
ni protestantis vel egestatem, hujus & auferentis amicitiam, san-
guinis conjunctionem, & mutuam inter eos confidentiam furis-
que qualitatem : Difficilius enim est creditu, virum divitem, in-
genuum, integræ famæ furari voluisse, quàm, pauperem, vilem,
famosum ac furari solitum : Quæ prudenti judicis arbitrio com-
miscuntur:

*Bart. in §. rectè. l. inter omnes. ff. de furt. Sal. in l. si con-
vitiis. C. de injur. Boss. in tit. de furt. n. 10. Iul. Clar.
dict. loc. Menoch. de arbit. jud. lib. 2. Cas. 298. n. 3.
Iob. Bonefac. de furt. §. invito domino, num. 11. Ber-
lich. part. 5. concl. 44. n. 59 usque ad n. 66.*

Hanc quoque cautelam sibi quandoque usurpant nonnulli, ut
inducant dominum rei ablatæ ad confitendum, se auferentis

Ecc 3

esse

esse debitorem, & ut eo facilius liberetur ad propriam allegandam turpitudinem, furem scilicet non, vel difficulter debitum consequi potuisse: Quod enim si probetur, furtum erit impunitum, quæ est sententia communis:

*Covar. 1. resolut. cap. 2. n. 15. Iul. Clar. lib. 5. sent. 4.
furtum. vers. excusatur. Hipp. de Marf. in pract. crim.
parag. constante. n. 36. 37. Ioan. Bonefac. in tract. de
furt. parag. animo lucri faciendi. n. 28. & 29.*

Perinde itaque sit contra ejusmodi cautelistas judex circumspectus, in qualitates tum furis, tum consentientis inquirendo, ut constet, cui & quantum fidei sit adhibendum. Non tamen hoc & antecedens propterea monendum censeo, & judex ad furem ordinaria, horribilis, suspendii poenâ plectendum instigetur, sed extraordinaria & pro ratione circumstantiarum mitiori, vel relegatione, vel Carcere vel fustigatione. Id quod & æquitati & Constitutioni Criminali art. 160. in istis verbis, wie schädlich dem Beschädigten der Diebstahl seyn mag/ est consentaneum

*Vid. Bened. Carpzov. in jurispr. forens. part. 4. const. 32.
def. 6. 7. 16. 17.*

Quod extenditur etiam ad casum furis poenitentis & læso damnum refarcientis, sive satisfacientis, sive cum eo transigentis,

*Bened. Carpzov. dist. def. 17. & 18. & in tract. crim.
part. 2. quest. 80.*

Et quando dominus de precio & æstimatione rei, furto ablata, jurare recusat, vel de valore dubitat, vel metu juramenti deterretur, *Carpzov. part. 4. Const. 33. def. 6.* Etiam quando fur domino restitutionem tantum promittit, & hic in illius promissionem consentit, eamque acceptat. Si aliter diceretur, nemo non animadverteret, longè pejorem fore conditionem furis pauperissimi, quàm locupletis & bonis abundantis, quem tamen tantò severius puniendum esse, quantò gravius nulla paupertate ac necessitate adactus deliquit, quivis judicabit,

*Bened. Carpz. in pract. crim. part. 2. quest. 80. n. 93.
95. & 97.*

Huc

Huc refer, de liberando fure ab ordinaria poena, *supr. obs. 21. tit. 4.*
 Quomodo & quousque excuset paupertas, item casus necessi-
 tatis:

vide c. si quis propterea de furt. vincens: Caroc. de deposit.
 part: 1. excusat: 3. tit. de necessitate. n. 4. pag. mibi 162.
 & n. 5. Iul: Clar: in pract. crim: 6. furtum: vers: 24.
 Carpz. in iurisp: for: part: 4. const: 37. def. 9. & pract:
 crim: part: 2. quest: 83 n. 40. & seqq: & Consi: crim:
 Carl: 5. act: 166. Berli: b: dict: concl: n. 41. usque ad
 num: 52.

ubi etiam post alios, de simplicitate, minorennitate, aliarumque
 excusationum facit mentionem.

Bened: Carpz. dict: part: 4. Const: 38. def: 7. 8.

Pauperes Christi, quibus debetur, quod superest Præla-
 to ad victum, si ei furtim id abstulerint, excusantur sine timore
 restitutionis. Immo ipse Prælatus omnia, quæ voluptuose ab-
 sumit crapulando, luxuriando, aut amicis & consanguineis dan-
 do, restituere tenetur. Quod deducit & approbat *Neuizan. in*
sliv. app: lib: 3. n. 43. Et ibi, quomodo ratione crediti furem egre-
 gie post alios excuset, & jam alios quosdam modos excusandi
 furta apud *Vivium decisi: 223. incip: nemini permissi.* vide. In casu
 necessitatis licet furari & uti re deposita.

Secundum c. si quis propter de furtis: Vinc: Carocius. d.
 deposito part: 1. excusatione. 5. tit: de necessitate. n. 4.
 pag: mibi 162. & n. 5.

De consanguinitate excusante & affinitate vide

Schned: in parag: hi qui in parentum: n. 2: infir: d. oblig:
 quæ ex delict: nasc: Carpz. or: in iurisp: for: part: 4.
 Const: 38. def: 4. & 5.

OBSER-

OBSERVATIO XXV.

Ut vulnerans non teneatur de morte, sed de vulnere tantum, & ita non ordinariâ penâ homicidii, sed extraordinariâ pleâatur.

SI quis aliquem vulneravit, & dubitatur, an lethaliter, tum peritos in arte adhibendum esse, notissimi juris est.

Ubi itaque videt reus vulnerans Medicos vel Chirurgos ad conspicienda vulnera vocari imperitos, vel aliâ de causa iudicium suum faciliè contra se laturus, immò etiam si Iudex secundum illud sententiam tulerit, necesse est, ut petat peritiores alios adhiberi: qui si postea aliter sentiant, Iudex horum tanquam magis peritorum iudicium sequi debet, ac propterea sententiam suam, quæ insuper non transit in rem judicatam, revocare potest. Id quod etiam obtinet in casu dubio, puta si qualitas vulneris iudicio medicorum peritorum ad vitam vel mortem se habere poterit, tunc enim percussor non de homicidio, sed de vulnere tantum peniendus, quod singulare, communiter tamen approbatum, quia tendit in partem favorabiliorem.

reus. in l. semper in dubiis, & in l. ea qua. 4. in re dubia.

ff. de reg. jur. Gail: lib. 2. obs: 111. n. 16. & 22. &

n. 23. 24.

ubi modum ejusmodi in casu pro percussore circumspicere articulandi, & quatuor in Medico, ut ei mors infirmi non imputetur, tradit requisita.

OBSERVATIO XXVI.

Pro delinquente ne mortis supplicio afficiatur & pro iudice contra istam putativam Cautelam.

Cæpolla Caut. 2. n. 7. hanc habet Cautelam, si nimirum aliquis interfecit hominem, vel aliud delictum com-

commisit, ut se fingat furiosum vel dementem, quia tunc non poterit puniri criminaliter. Sed contra hanc putativam Cautelam, vide supra

observationem 23. tituli 3. de captiv. & Carcer.

O B S E R V A T I O XXVII.

Tum pro eo, qui vel in Deum, vel hominem verba dixisse injuriosa accusatur, ut poenam evitet, vel mitius saltem puniatur.

Veluti injuriam homini inferens verbalem, eamque statim revocans, injuriarum non tenetur.

Felin: in c. dilecti. col: fin. n. 16. de except. Dec: in l. quod calore iracundia. in fin. ff. de Reg: Jur. Paris: de Put. in tract: de re milit: Gail: lib: 2. obs: 106. num. 8.

Bruckm. vol. 2. conf. 16. n. 43.

Ita etiam blasphemans poenitentiam ductus, atque se statim verbis & gestibus corrigens, vel plane nulla, vel saltem mitiori poena erit afficiendus.

Matian: Socin: conf. 102. num. 1. & seqq. lib. 1. Far-

rinac: in pract: crim: lib: 1. tit. 3. quest: 20. n. 57.

Gilhaus: in arb. crim: judic. cap: 2. tit. 1. n. 10. Ale-

xand: lib: 3. conf. 15. n. 1. & seqq. Benedict: Carpz.

in tract. crim. part: prima. quest. 45. num. 66.

Unde existit Cautela pro eo, qui calore iracundiae vel alia de causa lapsus, Deum blasphemavit, vel verbalem injuriam homini alicui intulit, ut nimirum statim, & antequam de loco recedat, blasphemiam vel injuriam revocet, dicendo ex incuria vel linguae lapsu, vel calore iracundiae verba ista esse protrusa, *Farrinac. dist. loc. num. 58.* Sic enim & pertalem revocationem cessat ipsa injuriarum actio. *Thom. Ferras. Caut. 39. Blanz. Caut. 12.* Id quod propterea huc ascribere placuit, quia non tantum civiliter, sed etiam criminaliter injuriarum agi constat. Blasphemans

Fff

mans

mans autem vel planè non, vel arbitrio iudicis, pro ut jam dixi, punitur. Revocans enim illico blasphemiam prolatam, non tam ex proposito & malitiosè, quàm ex incuriâ & improvise peccasse videtur.

3 Aliam quoque dat Cautelam Ioan. de Arnon. Caut. 33. pro eo, qui blasphemiam accusatur, ut nimirum alleget, se præterea blasphemasse nunquam. Nisi enim tunc ex adverso probetur consuetudo blasphemandi, non poterit puniri poenâ ordinariâ, sed arbitrio iudicis. Ad quod citat

Cyn. & Salicet. in l. secunda. C. de reb. cred. & alios Dd.

Aliæ Cautelæ vulgares pro eo, qui injuriarum convenitur, videre sunt apud

Gail. lib. 2. obs. 102. vide etiam alia utilia in materia injuriarum apud eundem. obs. 99. 100. 101. 103. & seqq. Vt & Anton. Fabr. in Cod. lib. 9. de injur. tit. 20. des. 9. 10. 11.

Ubi insuper statuit, & præjudicium ponit, quodd nimirum poenitentiae locus sit illi, qui injuriam verbalem intulit, usque ad responsionem ejus in judicio ad accusatoris interrogationem factam.

per l. quicquid calore. & l. famosi. 7. §. penult. ff. ad leg. Jul. Majest. sive litis contestationem. Cagnol. in l. quicquid calore. ff. d. reg. jur. n. 13. Iohan. Plot. in l. si quando. 7. C. unde vi. §. 45. n. 3. Ludolph. Schrad. d. feud. part. 9. princip. c. 4. n. 127. in fin. Matth. Berlich. part. 5. concl. 60. n. 16. & seqq. God. à Bavo in theoric. crimin. practica. §. homicida. n. 21. pag. 331.

OBSERVATIO XXVIII.

In casu mandati homicidii vel alterius delicti, quomodo mandans à poena ordinaria liberetur.

2 **M**Andantem æquè atque mandatarium regulariter teneri, indubitati juris est,

l. non

l. non ideo. §. C. d. accusat. l. non solum. §. si mandato. ff. d. injur. & ibi Barr. & Dd. Cæpoll. cautel: 257. n. 1.

Menoch. d. arb. jud. quest: lib. 2. Cas: 352. n. 13.

Si verò mandans probaverit, mandatarium absque mandato, 2
sua sponte fuisse occisurum, à pœna homicidii ordinaria excu-
sabitur,

Menoch. dict: loc. n. 13. Decian: in tract: crim: lib: 9.

cap. 36. n. 14. Boff. in tit. d. mandato. n. 46. Hippol.

d. Marfil. in l. 1. §. Divus Antonius. n. 7. ff. d. quest.

Sufficit enim, etiamsi mandatum per se sit iniquum, illud extra-
ordinariè pro arbitrio judicis puniri,

Menoch. dict: loc. n. 13. recenter sequitur Benedic:

Carpzov. in Iurisp: forens. part. 4. conf: 6. def: 7.

Quomodo autem probetur, mandatarium etiam sua sponte illud 3
homicidii delictum fuisse perpetraturum, videre est apud

Carpzov: dict: loc: remissivè, Menoch. dict: loc: n. 14. De-

cian. dict: tract: Crim: lib: 9. cap: 36. n. 15. & seqq.

Ubi dicunt, sufficere mandatarii confessionem, junctis aliquibus
conjecturis. Unde faciunt cautelam,

à Menoch: dict: loc: citati, Cæpoll: Blanc: & Hippol. de Marf:

Ut nimirum fateatur mandatarius & ad acta scribatur, se sua
sponte & non ex mandato deliquisse. Sed tunc, ut judex con-
jecturas consideret, necesse est, hortante

Hippol. d. Marf: & Menoch. citatis locis. Boff. in tract.

caus. criminal. tit. d. mandat. ad homicidium: n. 46.

Excusatur etiam à pœna ordinaria mandans, si mandatarius fi- 4
nes excessit, quos non excedere fuit in suis manibus. Quare non

tenetur mandans ratione excessus: Nec etiam plectendus pœ-
nâ ordinariâ, si delictum est commissum ante mandatum. Hæ &

excusationes similes legere sunt apud *Menoch. dict: cas. 352.* Ubi 5
post alios admonet accusatores & judices inquirentes, ut dicant,
mandatum præcessisse delictum: alioquin nec accusatio, nec in-
quisitio concluderet, ut is mandans pœnâ deinde ordinariâ mul-
ctetur.

OBSERVATIO XXIX.

Pro iudice, ut possit delinquentem, qui nulliter gratiam impetravit, facta totaq; fide capere & punire.

- ¹ **G**ratiam, quamvis invalidè & nulliter concessam, reo delinquenti servandam esse, legere est apud *Farrinas*. & ab eo citatos *Dd. plurimos*. Ne quis sub fide & autoritate publica decipiat. *l. 1. in fin. C. de his, qui veniam etat. impetrav.* Ut exinde dicat *Alberic. in l. observandum. in fin. ff. de off. præs. d.* Delinquenti securitatem promittere, ac deinde eum punire, prodicionem esse. Sed, quid si delictum, cuius nulliter facta est gratia, est atrox, vel ex alia ratione impunitum, facile relinqui non possit, nec debeat?
- ² Cautela est, ut iudex criminofum, qui gratiam impetravit, de eius nullitate commonefaciat, ut sibi in posterum caveat, vel aliam gratiam eamque validam impetret, alioquin ipsum manere punibilem & poenæ obnoxium. Quam admonitionem si tunc negligat, potest capi à iudice & poenâ meritâ affici. Ratio enim deceptionis sub autoritate & fide publica tunc cessat. Et hoc conscientia iudicum est remedium tutissimum, sic enim non læditur *Respub.*, cuius interest delicta puniri, *l. si ita vulneratus. ff. ad leg. Aquil. nec violatur fides data.*

Ludov. de Peguera decis. crim. 39. n. 10. Martin. Delr. in disquisit. magic. lib. 5. sect. 2. vers. sit regula semel à Principe. in fin.

OBSERVATIO XXX.

Pro iudice in executione observanda, & alia pro superioribus iudicibus, ne ab inferioribus sive commissariis cum reorum injuria decipiantur.

- ¹ **M**agistratus sive iudex in executione justitiæ & circa criminoforum supplicia caveat omnino, ne quid ultionis simul

mul aut vindictæ privatae in animo foveat aut retineat. Etiam si enim ex proæressi executionem vel pœnæ inflictionem ultra Justitiæ limites non exasperabit : Attamen facile contingere potest, ut eos egrediatur, occulto hoc suo affectui quippiam indulgeat etiam inscius, & ita plectendo quodammodo injurius sit. Et quamvis hoc vel minimè fiat, nihilominus pœna, quatenus duntaxat animum dolentis exfaciat, illicita est etiam naturaliter.

Hugo Gros. in tract. de jur. bell. & pac. lib. 2. cap. 20.

d. pœn. n. 10.

Unde Syrach *cap. 10. vers. 7.* ejus verba ita Germanicè vertit Lutherus: Rühle dein Mühlein nicht wenn du straffen solt. Sed doleat potius vices damnati & mox supplicio afficiendi, sicuti fecit Bias, unus ex septem Græciæ sapientibus, qui damnaturus aliquem, illacrymavit, rogatus, quare id faceret, quia, inquit, naturæ condolendum est, sed legi suffragandum. *Ovid. lib. 3. de Pont. eleg. 3.*

Sit piger ad pœnas Princeps, ad premia velox,

Quisq. dolet, quoties cogitur esse ferox.

Pœna amore justitiæ, non amore ipsius pœnæ est inferenda. *cap. ult. §. ex his: 23. quest. 4.* Nam licet justitia sit administranda; tamen id semper faciendum cum misericordiæ temperamento,

l. perspicendum. 11. ff. d. pœn. Decian. vol. 3. resp. 72.

n. 37. 38.

Ubi exhortationem Augustini inserit sequentem: Imple, Christiane judex pie, præsens officium, sic succensere iniquitati meminere, ut non in peccatorum atrocitatibus exerceas puniendi libidinem, sed peccatorum vulneribus curandi adhibeas voluntatem.

Huc pertinent verba *Lactant. lib. 6. d. vero cultu cap. 20. Quem citat. Balb. Conr. Zahn. in tractat. de jure municip. cap. 6. n. 19.* Qui hominem, quamvis ob merita, supplicio affici pro voluptate computat, & cum gaudio adspicit, polluit conscientiam. Unde Magistratus non sit suppliciorum spectator, neve ullam lætitiæ

Eff 3

signifi-

significationem edat: Nam ferina ista est rabies, sanguine & vulneribus gaudere, *Senec. 1. d. clem.* Ad hoc Christiani homines facinus admissum diligenter examinare debent, ut, quibus parcant, inveniant *Decian. dict. loc. n. 38.* Et promptiores debemus esse in processibus irritandis, quàm in extinctione corporis humani, *Craves. Conf. 2. n. 21.* Unde iudex majorem sibi comparat gloriam in absolvendo, quàm in condemnando

Mascard. d. probat. vol. 1. Conclus. 36. n. 10. 11. Rol. à

Tall. vol. 1. conf. 45. n. 78. 79. Hieron. Craves. conf.

205. n. 23. Paul. d. Castr. Conf. 299. Visa inquisitione. in fin. lib. 2.

- 4 Sint etiam omnino cauti iudices superiores, ad innocentiae praesidium & correctionem inferiorum, tum imperitiae, tum iniquitatis, à Deo dati, vel à Principe constituti, ut hoc imprimis in iudicibus inferioribus, vel certis ad inquirendum & processum criminalem constitutis Commissariis, quemcunque etiam praefereant auctoritatis & dignitatis splendorem, observent, num sint tales, quales requirit

Observatio 1. supr. de jud. Advoc. & Procurat. tit. 1.

- 5 & ante omnia, an aegre ferant, submurmurent vel indignentur, quando captus repertus est innocens, vel per quaestionem confessio erui non potest, & absolvitur, vel saltem ei innocentiam, vel gestibus vel verbis invidere videantur. Si hoc, & contra, quando Commissarii sive iudices inferiores exsultant, triumphant vel solito saltem videntur hilariores, quando rei vocem per torturam fregerunt, vel aliquis supplicio afficiendus est, Superiores rem habeant ilico suspectam, acta integra legant & perlustrent, nec non in initium & causas processus & totum procedendi modum in actis non scriptum inquirent, quàm accuratissimè sibi diligentem totius processus rationem reddi jubeant, & ita suis non alienis oculis secundum

1. Divus Hadrianus. ff. d. Custod. ver.

videant, ne caeca & implicita fide decipiantur. Sic plerumque insignia inscitiae, negligentiae & affectatae severitatis gloriolae, ne

ne dicam malitiæ, vitia reperient, misero reo exitiosa juxta ac iniquissima. Hæc enim plurimorum hominum natura est, ut pejus agatur vel licentiùs, vel saltem negligentius, quod à superiorum aspectu est remotum. Contrà judices sollicitius judicant, quando suspicantur se in præsentia vel observatione Principis procedere & decernere,

Arnsæ. lib. 1. Polit. cap. 16. de Magistr. pag. 374.

Quidam maleficiorum judices anhelant ad condemnationem, se in hominum conspectu vilescere putantes, quando aliquem absolvunt *Boer. decis. 164. n. 15. in medio.* Et si semel injustè egerunt, præsumuntur factum suum velle tueri, quacunque via poterint

Innoc. in C. 2. d. arbitr. & in C. diversis. d. Cleric. conjug.

Menoch. de præf. lib. 2. præf. 85. n. 19.

Quidam auctoritatem suam ponunt pro fide & ratione, similes Judæis & eorum Pontifici vociferantibus, crucifige, crucifige, & Pilato, causam accusationis sciscitanti, respondentibus, si non esset hic malefactor, non tibi tradidissimus eum,

in Evang. Iohan. cap. 18. vers. 30.

Multi hoc frequentissimo perfugii genere sese satis munitos & tutos esse arbitrantur, si acta ad facultatem juridicam, sive consilium sapientum transmiserint, & ab iis sententias conceptas receperint, quamvis omnia, ad causam necessaria, & integrum suum procedendi modum, inquisitionis nimirum, testium, examinationis, carceris, torturæ &c. vel per negligentiam, vel imperitiam, vel fraudulentiam, affectuumque indulgentiam, non satis accurate & dextrè, ad acta, sive protocollum judiciale annotaverint, nihilominus dicere soliti: *Die Rechtsgelehrten/welche die Urtheil abgefasset/ mügens Berantworten*: Cum tamen Juris Consulti, præsuppositis iis, quorum mentionem feci. *tit. 1. obs. 7. n. 12. & seqq.* in tales Judices, acta ejusmodi transmittentes, culpam meritò transferant, & longè rectiùs dicant: *Die senige/welche die acta also geschickt/mügens Berantworten*: quia secundum acta conscripta & nobis transmissa pronuntiavimus. Justus autem, & de cujus corio luditur, interea loci patitur, interdum etiam in Reipub. detrimentum.

trimentum sentes impunè recedunt. Ne dicam, quòd toti collegio error aliquando obrepere possit. Exempli recorder, cum ante aliquot annos in convivio quodam, alicujus fœminæ ex causa furti, ad consilium facultatis juridicæ, in celebri quadam Academia ad patibulum damnatæ, Magistratum autem consulentem, talem sententiam nimis duram, & delicto non proportionatam esse censentem, ab executione ejus abstinuisse, & delinquentem fœminam perpetua relegatione punivisse, mentio fieret, & vir, cætera doctus & candidus, ipse conviva, in dicta Academia tunc temporis Professor publicus, & ex collegii Juridici principalioribus, hæc talia perciperet, eum dictæ conceptæ & remissæ sententiæ pœnitentiâ ductum, in hæc formalia verba erumpentem ipse audiui; *Gotte lob und danck/ das hõre ich gerne.* Si itaque jam dictis fideliter peractis, & pressius consideratis, invenerint superiores, iniquè aut nulliter esse processum, etiam non obstante trium sententiarum conformitate pro judice inferiore, cæ executioni mandari nequeunt.

Fran. Vivius. decis. 495. n. 12. §. in tantum. & alii Dd. passim, Oldras. cons. 106. Salic. in l. ne liceat terribè provocare, Meisch. tom. 3. decis. cam. 20. n. 63.

- 6 Hoc ipso, huic meo tractatui ultimam manum imponere volui. Quippe quod in processu & causis criminalibus non tractetur de glande legenda, non de calce fodienda, non de partibus lucri ex societatis contractu debiti, neque de tribus posthumi capellis, sed de sanguine agatur humano, qui nec ullam pecuniarum æstimationem recipit, nec semel fusus restitutionem à Prætore potest impetrare.

APPEN-

APPENDIX

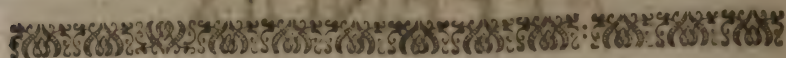
Exemplorum, nonnullorum hominum, qui injustè torti, dolori cedentes delicta, quæ non patravérant, de se confessi, ultimo supplicio affecti, postea autem innocentes sunt reperti.

Ector amice, ne habeas tibi persuasum ac si propterea Exempla injustè tortorum, suppliciiisque immeritis affectorum apposuerim, quòd hodie similia vel planè non, vel rarò contingant. Innocentes enim torqueri, dolori cedere, confiteri, & suppliciis in hunc usque diem affici plurimos, immò ubi rigorosi & Zelosi sunt inquisitores, & supplicia frequentia, plures innocentes, quàm verè criminis reos ad mortem damnari, nunc viginti sex annorum praxi expertus, nihil est, cur dubitem. Idque tum propter eorum, quibus arduum hoc, periculosissimum fallacissimumque torturæ negotium, pro dolor committitur, intempestivum & immoderatum præsentis justitiæ Zelum, tum inscitiam rerumque criminalium crassam, nostræ tempestatis communem ignorantiam, tum avaritiam & negligentiam, tum affectatæ severitatis gloriolam, tum etiam propter Superiorum & Magistratuum contemptum & socordiam, longè infra suæ dignitatis fastigium ejusmodi curare, & talium rerum rationem habere ducentium, aliasque causas, quas ipse observationum tractatus sparsim tibi specificè suppeditat. Antè autem, quàm dicta Exempla adducam, præmittam, unum atque alterum, in quibus torti imputatorum criminum verè rei, exquisitissima tormenta contempserunt, & constanter superaverunt, ut fallacitas quæstionis etiam hac in parte detegatur. Un-

Ggg

de

de rectè Cicero in oratione pro P. Sylla: Tormenta gubernat dolor, moderatur natura cujusque, tum animi, tum corporis, regit Quæstor, flectit libido, corrumpit spes, infirmit metus, ut in tot rerum angustiis nihil veritati loci relinquatur.



Fulgens lib. 8. cap. 4. de disquisitione per tormenta sequentia narrat exempla: Ælopus Demosthenis libertus, diu discruciat, nunquam, ad patronum, fateri voluit, pertinere adulterii culpam cum Julia, nisi prius multorum testimonia convictus Demosthenes, ipse crimen fassus esset.

Agathocles, qui postea in Sicilia regnavit, cum adhuc privatus Syracusis viveret, & mari clam prædaretur, nunquam à comitibus, qui cum eo capti fuerant, quanquam graviter discruciatu essent, accusatus fuit. Itaque, etsi crimen exploratum habebatur, constans comitum animus, singularisque eorum patientia, id in purgando Agathocle effecit, ut iudicio tanquam innocens absolveretur.

Aretaphila Nicocratis uxor, qui Cyrenis tyrannidem exercebat, cum plus eam patriæ charitas, quam viri amor moveret, ut patriam tyrannide liberaret, adverso fato, detecta est, consilium inivisse, Nicocratem virum veneno tollendi. Itaque variis ac longis cruciatibus affecta, à Calvia socru, quanquam res bene manifesta esset, aded constanter tormenta pertulit, atque ita eam rem semper excusavit, ut tanquam innoxia, in primum honoris gradum, apud virum restitueretur, quem tamen ipsa haud multò post interemit. *Hæc Fulgens.*

Gilhaus, in arb. Crim. cap. VI. part. VII. de quæst. & Tort. p. 415. In Civitate, N. quidam nomine Melchior M. hero suo hortulano principis ejus loci insidiabatur, ut ipse in officio hero succedere posset. Hic, cum nullam aliam viam herum è medio tollendi invenire posset, tandem cogitat eum veneno necare. Die quodam in absentia familiæ culinam ingreditur, & præter consuetudinem suam

suam per aliquot horas ad focum sedet, & venenum in ollam, rapis repletam, injicit, & tandem, cum hora prandii instaret, se subducit. Uxor hortulani, cum rapas marito suo apponere vellet, videt aliquid circa rapas instar crinium hæere, hoc itaque marito significat. Hic mandat ei, ut rapas à crinibus, quantum posset, purgaret, & mensæ apponeret, quia tum temporis nihil aliud coxerat, Uxor mandato mariti paret, & hortulanus cum tota sua familia præter servum rapas commederunt. Iis consumptis, tantam nauseam omnibus hoc ferculum crinitum peperit, ut singuli, excepto hero, vomerent: Hortulanus verò ab illo tempore incepit ægrotare, nec per dies vitæ suæ pristinae valetudini fuit restitutus: Itaque ob indicium, quod oriebatur contra servum, ob inimicitias capitales, quæ ipsi cum hero læso intercedebant, capitur & in carcerem conjicitur, & tandem accusatus criminaliter, ob dictum indicium, aliis etiam concurrentibus adminiculis, torturæ subjicitur, ubi in negativa constanter perseverat, itaque extra ordinem punitur & relegatur. Quid sit? Paucis diebus interjectis venit in civitatem N. ibique morbo corripitur lethali, cum itaque sentiret, sibi nunc moriendum esse, veneficium ultro fatetur, & statim decedit.

Alexand. Ab Alexand. in Genial. Dier. lib. 1. cap. 30. pag. 117. Vr & Plut. de Garrulit. Polyæn. lib. 8. Leæna quoque, quamvis mulier, cum per omnes cruciatus vexaretur à tyrannis, nunquam adduci potuit, ut consilia Harmodii & Aristogitonis tyrannicidarum detegeret. Ob quod meritum simulacrum illi Athenienses erexere leænæ aeneam, cui ob taciturnitatem linguam addi voverunt: Sicut Berofo astronomo, ob vera quæ prædixerat vaticinia, in gymnasio statuam lingua aurata effinxere. Cui non absimilis, Epicharis libertina fertur, quam in conjuratione Pisoniana jussu Neronis per omnia fœda exempla cruciatam, non verbera, non ignis, non torquentium ira pervincere potuit, ut se consciam fateretur.

Valer. Max. lib. 8. de quest. cap. 4. pag. 377. Fannii servus Alexander, cum in suspicionem C. Flacci equitis Romani occisi

Ggg 2

venif-

venisset, septies tortus pernegavit se culpæ affinem fuisse: sed perinde atque confessus à iudicibus damnatus, & à L. Calpurnio triumviro in crucem actus est. Item Fulvio Flacco causam dicente, Philippus servus ejus, in quo tota quæstio nitebatur, octies tortus, nullum omnino verbum, quo Dominus perstringeretur, emisit, & tamen reus damnatus est: cum certius argumentum innocentiae unus octies tortus exhiberet, quàm octo semel torti præbuissent.

Idem cap. 3. lib. 3. Marcus Antonius, avorum nostrorum temporibus clarissimus Orator, incesti reus agebatur, cujus in judicio accusatores servum in quæstione perseverantissimè postulabant, quodd ab eo, cum ad stuprum irer, laternam prælatam contenderant. Erat autem is, etiam tum imberbis, & stabat coram, videbatque rem ad suos cruciatus pertinere, nec tamen eos fugitavit. Ille verò, ut domum ventum est, Antonium, hoc nomine vehementius confusum & sollicitum ultro est hortatus, ut se iudicibus torquendum traderet, affirmans nullum ore suo verbum exiturum, quo causa ejus læderetur, ac promissi fidem mirâ patientiâ præstitit. Plurimis enim laceratus verberibus, eculeoque impositus, candentibus etiam laminis ustus, omnem vim accusatoris, custodita rei salute subvertit.

Idem Cap. 3. lib. 3. Adjunxit se his cladibus C. Plotinus Plancus Munachii Planci Consularis & Censorii frater, qui cum à triumviris proscriptus in regione Salernitana lateret, delicatioris vitæ genere & odore unguenti, occultam salutis custodiam detexit, istis enim vestigiis, eorum, qui miserum persequerentur, sagax inducta cura, abditum fugæ ejus cubile odorata est: à quibus comprehensi servi latentes, multumque ac diu torti, negabant se scire, ubi dominus esset. Non sustinuit Plancus tamen fideles, tamque boni exempli servos ulterius cruciari: sed processit in medium, jugulumque gladiis militum objecit. Cui libet, similia plura legere potest apud

*Zovinger. in theatr. vol. 8. lib. 5. pag. 2163. in verbo
tormenta.*

Exem-

Exemplum I.

Fulgos. lib. 8. cap. 4. p. 971. de disquisit. per tormenta. *Vi & Ioseph. lib. 16. cap. 17.* Tiro veteranus miles, cum filio tortus ab Herode Judæorum rege, ut insidias sibi ab Alexandro filio, Tironis summo amico, factas proderet, constantissimè id factum negavit; FILIUS tandem tormentis succumbens, & patris miseratione ductus, præsertim cum nihil salutis etiam non convictis de crimine superesse videret, veritatem se dicturum asseveravit, si tormenta remitterentur, Data fide, conjurasse se cum patre & tonsore indice affirmavit, & mox productus cum patre lapidibus obrutus, nec multò post Alexander hoc falso indicio per tormenta extorto strangulatus est.

II. *Fulgosius porro, dicto loco adducit sequentia:* Farion Ægyptius, tormentorum metu, ea latrocinia passus, quæ nunquam patrârat, Alexandria, dum deduceretur ad locum, ubi securi percutiendus erat, fortè in Appollonium Tyaneum philosophum incidit, cum is vel divino nutu vel magica arte (idem enim non constat) innocentem ejus criminis Farionem deprehendisset, deditâ operâ eum remoratus est. Cum autem ceteri, jam à ministris capite mulctati essent, Farion revocatus est, cum noxii quidam in disquisitione, quæ de iis habebatur ipsâ illâ horâ, innocentem Farionem ejus criminis esse dixissent. *Quod exemplum à reliquis porro narratis non discrepat, nisi quod condemnatus & presenti jam extremo supplicio mirabiliter sit ereptus. Distat etiam sequens paulisper, quod tamen ex eodem, ad fallaciam indicii ex inimicitia elicitæ demonstrandam nolui prætere.*

III. Cum Hermolaus Donatus, Venetiis, inter decemviros principum unus haberetur, atque is fortè in vinculis adolescentem haberet, impuditiæ reum, qui tormentis nullis, ut crimen fateretur, adduci poterat: contigit, ut adolescentis amator (fortassè fretus, ita se amatum adolescentem liberaturum) Hermolaum post secundam à solis occasu horam, à palatio domum

Ggg 3

regre-

regredientem, uno solo comitatum, extincto ejus lumine, uno vulnere, occidit. Cum autem casus illius atrocitas vehementer Senatum Venetum perculisset & cædis autor ignoraretur, conjecturâ ejus facti veritatem disquire decrevit: Itaque cum in mentem rediisset, inter Hermolaum atque Jacobum Fuscum, qui unicus Francisci Fuscari, eo tempore Venetorum Ducis filius erat, graves olim contentiones fuisse: arbitratus senatus Jacobum patris honore fretum illius cædis autorem fuisse, in vincula poni eum jussit: qui illic variis acerbisque Tormentorum generibus discruciatu, quanquam nihil fateretur, tamen eum pertinaciter Senatus in sententiâ maneret, ab eo Hermolai cædem procuratam fuisse, & tamen inconfessum morte multare non posset, tandem in Cretam eum relegavit, cum autem haud multo post, Jacobus in exilio decessisset, qui cædem eam patraverat, cum se religioni dicasset, morti proximus, rem gestam à se factus est: *Hæc Fulgosius.*

IV. *Gilhaus. cap. VI. part. VII. de quest. & tort; p. 419. refert.* In civitate N. superioris Germaniæ cum duò adolescentes mechanicam artem exercentes peregrè proficiscerentur, redit unus brevi domum cum alterius vestitu invicem permutato. Parentes & cognati absentes, statim ex vestimentorum mutatione filium à redeunte interfectum colligentes, illum apud ejus loci Judicem homicidii accusant. Hic statim accusatum absque ulteriori inquisitione in carcerem conjicit. Et cum factum accusatus constanter negaret, torturæ subicitur, ubi præ nimio cruciatu se socium interfecisse, vestimenta ejus abstulisse, suaque in hospitio consumpsisse fateretur. Quare tandem condemnatus rotæ imponitur, ubi vitam cum morte piè commutavit. Præteritis aliquot diebus, socius itineris salvus & incolumis reversus est. In hujus rei perpetuam memoriam, & iniquissimæ condemnationis signum, ibidem in templo effigies hominis rotæ impositi Saxo incisa est, quam sæpius conspexi, cum eo loci studiorum gratiâ commorarer, & relatum mihi est, Magistratui in illa Civitate facultatem, tum cognoscendi, tum definiendi planè in causis cri-

sis criminalibus ademptam esse, nec licere ei absque decreto Facultatis Juridicæ quempiam condemnare, sed actis transmissis consilium apud d. Facultatem petere illum teneri.

V. *Alexand. ab Alexand. in Genial. Dierum lib. 1. cap. 30. pag. 117*
Valer. Max. lib. 3. c. 3. hac duo habent sequentia: Zeno Philosophus cum in Phalaridi tyranno homini sævo, & sanguinario, ob crudelem dominatum necem machinaretur, ut cives ab impotenti servitio tolleretur, & arcano consilio detecto, captus ab eo in omnes cruciatus laceraretur acerbis quæstionibus, quod conscios conjunctionis non detegeret, nullis terroribus adduci potuit, ut affines culpæ & conscios facinoris palam faceret: sed vultu interrito, & quadam sublimi constantia, ea præsentia animi fuit, ut singulos tyranno intimos familiares, quanquam insontes, conjunctionis capita esse diceret: quibus sublati, multitudinem sævientem magnifica oratione ita impulit, ut facto impetu lapidibus eum obruerint.

VI. Sed, quod de Zenone, idem de Theodoro, qui in Hieronymum Hieronis filium, juvenem omnibus flagitiis coinquinatum, propter turpitudinem sordesque vitæ conjuraverat, scriptum accepimus. Is enim, quum tormentis per omnia exempla cruciaretur, quæ fortissimi cujusque patientiam vincerent, eâ fuit constantiâ animi, adeoque fortis & magnus, ut omnes socios facinoris supprimeret: tyranni verò alumnos & fidos à latere familiares, velut sceleris ministros & eodem crimine pollutos per carnifices & tortores ad supplicium tradi fecerit. Hinc Hieronymus, dum cupidè lacerat inimicum, amicum temere perdidit.

VII. *Simile exemplum de Hippia adducit Grevius in tractatu de de torturâ cap. 6. pag. 153. ita nimirum de eo scribens:* Tyrannus hic interfectorem fratris sui tormentis cum adigeret, ut socios patratæ cædis nominaret, non ille conscios, sed omnes amicos Tyranni nominavit, quibus ideo interfectis, tyranno interrogante, an præter hos illi conscii superessent? Respondit ille, nullum superesse, quem mori velit, præter ipsum tyrannum. Sensitque hoc

hoc modo Tyrannus, verum esse, quod dici solet: Quod quem-
admodum maximè solent esse mortiferi bestiarum morientium
morsus; sic & damnatorum voces.

VIII. *Zwing. in theatr. vol. octav. lib. 5. pag. 2163. in verb. tor-
menta. Ex Sabell. lib. 4. Ennead. 3. & Plutarch. de Garrulitate.*
Idem (ut Satyrus in Epitome sua prodidit) Nearchum Tyran-
num deicere adortus, in conjuratione deprehensus, quum quæ-
stioni fuit adhibitus, omnes Tyranni amicos, ut conjurationis
socios, nominavit; Quibus supplicio affectis, à Nearcho interro-
gatus, quæstionem exercente, an plures supplicio afficiendi es-
sent? Tu solus, inquit, patriæ perniciēs. Simulans inde se velle
quædam secretò dicere, aurem illi dentibus, ut alii, dicunt, nasum
laceravit. Mox abscissâ sibi dentibus linguâ in ejus sinum con-
spuit.

IX. *Iustin. lib. 2. & ex eo Vincent. Castellan. de off. reg. lib. 4. cap.*
14. Hoc idem fecisse referunt Dioclis Pisistrati filii interfectorem, qui &
ipse gravibus quæstionibus excruciat, Tyranni amicos, tanquam patrata
cadis confisos, nominavit, ac tandem falso indicio perdidit.

X. *Int. Clar. in pract. crim. quæst. 64. lib. 5. 4. fin. vers. ult. scribit:*
Multi enim innocentes propter tormentorum sævitiam confessi,
& condemnati fuerunt, ut etiam diebus nostris contigisse intel-
lexi in duobus, qui in torturâ confessi fuerunt occidisse quendam
nobilem, eorum inimicum, qui deinde post multos annos reper-
tus fuit vivus in quodam Castro carceratus per quendam magnum
dominum, ipsi tamen propter eorum confessionem, vi tormen-
torum extortam, fuerunt ultimo supplicio affecti.

XI. *Fulgos. lib. 3. cap. 4. ut & Jacob. Menoch. de arbit. judic. lib. 2.*
cent. 3. pag. 415. cas. 269. ex D. Hieronymo & Iohan. Bapt. Fugnat. lib.
2. c. 4. sequens adferunt exemplum: Mulier à marito adulterii, cum
adolescente accusata, dum torqueretur, constanter crimen sem-
per negavit. Juvenis autem eam adulterasse dicebat, tormento-
rum impatiens, quod non patrarat, patrare se fassus est, atque
ob eam rem ambob. à consule, in quo rigoris plus, quàm justi-
tia erat, morte damnatis, prodigio veritas detecta est. Juvenis
enim

enim mendax, gladio percussus, caput semel ictus amisit: septies autem, cum femina gladio percussa, non cæsim modò, verùm etiam jugulo punctim petito, ferrum retro ab ejus carne, veluti à filice semper resiliit, præterquam in extremo ictu servandæ enim illius animæ gratiâ percussa, pro mortua, ut sepeliretur, data fuit: atque tunc viva inventa, curato vulnere, cum demum judicio absoluta esset, verum inventum est.

XII. *Valer. Max. de questionib. lib. 8. cap. 4.* M. Agrii Agentarii servus, Alexandrum Titi Fannii servum occidisse in simulatus est, eoquæ nomine tortus à domino, admisisse id facinus constantissimè asseveravit. Itaque Fannio deditus, supplicio affectus est: Parvulo deinde tempore interjecto, ille, cujus de nece creditum erat, domum rediit.

XIII. *Ex Paride de Pur: adducit exemplum Boer. decis. 166. n. 3.* de quadam muliere in fenestra existente, & minas cuidam, quem odio prosequeretur, inferente & dicente: Io te sero taglieret agambe non sero longo tempo, quas minas audiens quidam, etiam ejus inimicus, cui mulier minabatur, cogitavit illum occidere, hac spe impunitatis, quòd mulier occiso minata ac propterea infamata esset: Et postquam homicidium illud erat commissum, insurrexit contra mulierem propter minas fama, idcirco capta, tortura, confessa & supplicio injustè affecta est. Postea innocens inventa.

XIV. *Ioan: Grev. Clivens. capit. 6. de tortur. pag. 133.* De Sutore quodam viro innocentissimo narrat, quòd is ex falsa latronis alicujus nominatione in carcerem compactus, objectiq. criminis culpam vi tortura confessus, tristi supplicio perierit, de quo porro refert: Sutorem hunc sceleratissimus iste latro, de sceleris sui lociis interrogatus, socium ac conscium indicat, quem confessum tandem ante oculos latronis hujus Judices supplicio tollunt. Quo peracto in cachinnos solutus latro alta voce exclamat, an non pulchrè tibi, prout juraveram, hoc ipsum rependi? Attoniti rem hanc audivere judices, quibus interrogantibus, quid hoc rei esset? Respondit sceleratissimus ille, se aliquando misero huic Sutori, quòd par calceorum sibi negasset, pessimo quæque minatum, ac se nunc illius injuriæ vindictam

Hhh

dictam

dictam pulchrè satis perfecisse. His auditis, Judices istos temeritatis suæ ilico puduit, quidemandata honestiori cadaveris sepultura pecuniæ alicujus annuo subsidio uxoris liberorumque calamitatem solari voluerunt.

XV. Refertur de fœmina paucos ante annos ob infimulatum magiæ crimen, in aliquo pago combustâ: Quæ cum esset ab alia denunciata, ilico capta ad quæstionem fuit abrepta & vi tormentorum confessa, se alicujus rustici vaccam illo tempore: Item ante duos annos, alterius infantem necasse: Tori autem pago, etiam pueris constabat, vaccam dicto tempore esse mortuam, & infantem ante biennium contabuisse: Ista fœmina, cum alia non sciret, hæc edixit maleficia, & à multis dicitur innocens ad supplicium tracta: Id quod creditu non est difficile: Quia imperiti & sôcordes Judices in illas circumstantias non inquisiverant, alias dictas sufficientes esse sibi persuadentes. Verùm hæc fuit incuria magna, & supina (*Cor. sit. Carol. Crim. artic. 60. Wann der Befandniß/so auff rechtliche Frage geschicht/entlich in glauben*) negligentia, cum illa delicta quivis istius pagi indicare, & ita contra se mentiri potuisset.

XVI. *Corn. Tacit. lib. 15. annal.* horrendum refert & multum notabile exemplum, de ingenti multitudine Christianorum, qui, quamvis essent innocentes, tamen vi tormentorum superati, de se incendium Urbis Romæ fassi, ac proinde suppliciis exquisitissimis sub Nerone, quem ipsum fama constans in culpam vocaverat, affecti sunt & perierunt, verba ejus hæc sunt: Ergo abolendo rumori Nero subdidit reos, & quæstissimis pœnis affectit, quos per flagitia invisos, vulgus Christianos appellabat. Autor nominis ejus Christus, qui Tiberio imperante, per Procuratorem Pontium Pilatum supplicio affectus erat. Igitur primo correpti, qui fatebantur, deinde indicio eorum multitudo ingens haud perinde in crimine incendii, quàm odio humani generis convicti sunt. Et pereuntibus addita ludibria, ut ferarum tergis contecti, laniatu canum interirent, ut crucibus affixi aut flammandi, atque ubi defecisset dies, in usum nocturni luminis urerentur.

XVII.

XVII. Ministri & satellites justitiæ noctu inciderunt in cadaver adhuc calidum, tunc enim fuerat homo occisus, cultro in vulnere relicto, ibique invento pistore, qui de more ibat ad excitandum vicinos, ut panem facerent, eum retinuerunt: Qui, cum casu infelici vaginam vacuum ad cingulum haberet pendentem, cui optimè culter respondebat: Ex hisce indiciis acrius, quàm parerat, tortus, doloris impatiens, delictum, quod non patrarat, confessus, innocens capite fuit punitus.

XVIII. Vetus ac memorabile Exemplum est Palamedis Uliſſis inimici, fraude extincti: Uliſſes adulterinam epistolam Priami nomine Palamedi scripsit, in qua eidem de proditiōe gratias agendo, aurum ei clàm transmiſſiſſe dicebat: Literis dolo ad Græcorum consilium perlatis, Palamedes proditiōis accusatur, quem cum Uliſſes tanquam amicus tueri simularet, dicebat literis fidem non esse adhibendam, cum de auro non constaret, instabatque rei tentorium scrutari, ut auro non invento illius innocentia comprobaretur. Verùm cum in tabernaculo aurum invenissent, quod clàm Uliſſes per servos corruptos infodi curaverat, innocens Palamedes tanquam proditor lapidibus obrutus fuit: Et sic indiciis urgentissimis, sed fallis, innocens fuit damnatus.

Hæc duo exempla refert. Ioh. Bonefac. in tract. d. furt.

§. 2. num. 30.

XIX. Daniel. Moller. in *Semestr. lib. 3. cap. 41. scribit*: Hinc omnibus responsis Scabinorum Lipsensium, in quibus mortis pœna alicui dictatur, clausula hæc inseri solet, si diligenti habita inquisitione de delicto certò constet. Quod cum alibi observatum non fuisset, sed ad consultationem cujusdam viri nobilis responsum, eum, de quo quæsitum fuerat, propter Parricidium in uxore commissum, quod in tortura confessus fuerat, lege Pompeia puniendum, & is sententiam non tam suâ culpâ, quàm illorum, qui responsum dederant, executioni mandasset, uxore, quæ, nescio, ob quam causam à marito non multò antè abierat, paulò post salva & incolumis reversa, nobilis ille ab Electore

Hhh 2

Auguste

Augusto 2000. aureis multatus fuit, & insuper Jurisdictio omnis illi adempta.

XX. *Idem Ibidem* porro: Ita alibi scio mulierem eodem supplicio affectam, quod in tortura, cui ex falforum testium depositione subjecta fuerat, confessa fuisset, se maritum interfecisse, cum tamen is postea rediisset.

XXI. *Marcellinus lib. 14. Vincens. Castellan. de off. reg. lib. 4. cap. 14.* Epigonus Philosophus cum tormentorum vim ferre non posset, facinorum se confessus est conscium fuisse, cum neque vidisset quidquam, neque audivisset.

XXII. Philippus Maria, Dux Mediolanensis BEATRICEM, uxorem adulterii suspectam, cum ictu quaterno vicenoque crudeliter excussam detorsisset, supplicio affecit. Illa tormentorum impatiens, cum fidibus arctissimis distringeretur, sese ream dicebat, mox coram sacerdote, innocentem sese profitebatur. Convicta tamen more judiciorum, capitalique sententiâ damnata, gladio percussa est, *Arlunus histor. Mediol. Sect. 1.*

XXIII. *Quintus Curtius lib. 6. Quod etiam ex eo Greivius de tort. lib. 2. cap. 3. refert.* Erat Craterus Regi Alexandro charus in paucis, & Philotæ equitatus præfecto, qui tunc apud Regem conjurationis suspectus erat, ob æmulationem dignitatis, adversus hunc opprimendi occasionem Craterus non aliam sibi aptiorem fore, quàm ex hac Regis de Philota suspitione ratus, odio suo pietatis præferens speciem, Regem ad Philotæ mortem incitat, persuadetque Regi, nunquam eum, nisi interempto Philota, de salute sua securum esse posse. Ut autem suspecti sceleris reum convictumque apud Regem Philotam redderet, quantum à Cratero allaboratum est, ut exquisitissimis doloribus prolixâ & amplâ sceleris extortâ confessione, scrupulus omnis Regi de innocentia Philotæ eximeretur. Ad primum tormentorum conspectum ultrò Philotas, quid cessatis, inquit, Regis inimicum interfectorem confitentem occidere? quid quæstione opus est? Cogitavi, volui. Non autem hæc confessio Cratero sufficere potuit, in tormentis Philotam confessata repetere voluit, ut tor-
mento-

mentorū vi, quodeunque veller, à Philota exprimeret; tantisque eum excruciauit doloribus, usq̃ eorum confessionem, quæ fortè nunquam apud Philotam cogitata erant, eum cogeret. Qua ratione Craterus se sine cuiusquam inuidiâ, hoc suæ dignitatis sese liberavit æmulo.

XXIV. *Petr. Borrius in comment. rer. Belgicar. tom. 1. lib. 3. Quem citat Ioh. Grevius Cluvenf. lib. 2. cap. 4. de tortur. pag. 306.* virorum plusquam 24. crudelissima supplicia describit, qui sola tormentorum horrenda immanitate oppressi, innocentes perierunt. Huc adferre etiam libet testimonium *Francisci Brunii, Quest. 6. part. 2. n. 23. in tractatu de Tortura, ita scribentis*: Ego enim vidi (inquit) & audiui, aliquos fuisse ex tali confessione injustè & inadvertentia vel sævitia officialium condemnatos, & morti traditos, qui non aliter perquisitâ veritate processerunt ad condemnationem & executionem, ex solâ confessione non verificando aliter factum, & quod fuerint injustè damnati, fuit detectum, & postea, quia fuerunt alii capti, qui talia delicta commiserant; ex quo fuit declaratum, illos injustè fuisse damnatos.

XXV. *Grevius dicto loco scribit*: Si ad exempla ea ire velim, quæ in plurimorum sunt ore, quis futurus tandem esset eorum finis? Narravit mihi vir, doctrina & pierate egregius, jam septuagesimum ætatis annum egressus, se, cum olim in Germania illustri familiæ à concionibus esset, ab aulicis tristi exemplo execrabilem vidisse torture abusum, in viro quodam innocente, & propter ficti sceleris confessionem, tormentis expressam, ad supplicium, mortis condemnato. Cujus innocentia, post peractum supplicium ex pauculi temporis intervallo clarissimè manifestata, non parùm confudit temerarios istos Judices.

XXVI. *Idem ibidem*: Referre, memini, celeberrimum hac nostra ætate Theologum, aliquot sibi observata tristissimi hujus abusus exempla. Triste autem admodum erat, quod eo anno accidisse commemorabat, quo absolutis, quæ in gymnas: Dusseldorp: summa erant, studiis Coloniam rem easse.

Hhh 3

Propò

Prope adest Dusseldorpio vicus. In eo vir erat, qui defunctæ sororis ad se receptâ filiâ, educare eam statuerat. Ad hoc pietatis officium pronior, quod suscitandam sibi prolem ex conjugio præsentî desperaret. Puellulâ hæc, quod avunculo non satis morigera, iramejus, & castigationem jam sæpius experta esset, fugam meditabatur, quam tandem hac occasione capeßere voluit. Avunculus cum uxore sua ad mercatum annuum in vicum quendam, qui ad miliaria aliquot domicilio suo aberat, iturus, puellam hanc itineris sociam esse jubet. In ipso itinere avunculus, nescio, quo facto aut crimine neptis suæ offensus, verbera minitatur; & jam ad frondes pervolat, virgam decerpiturus in ipsa sylva, quam tunc fortè transibant. Illa iram avunculi animadvertens, sibi quæ metuens, in pedes se conijcit, effugitura paratam flagrorum pœnam. De fugâ hac avunculus parùm sollicitus cum uxore pergit, ne quod temporis dispendium ex persecutione faceret; tum, quod eam rectâ domum recursum sibi persuaserat. Illa autem ex hac avunculi offensione anxiosa, & jam pertæsa atque impatiens severioris disciplinæ, non domum, non ad vicinos, aut quenquam eorum, qui avunculum nossent, reversa, procul abit, atque obstinaret emanet. Reversus ex mercatu avunculus, non reperta domi nepte, de ea inter vicinos inquit. Reversam illam aut sibi visam omnes negant. Narrat rem gestam avunculus; suspicari pessima quæque incipiebant vicini, cædis avunculum tacite arguere, tandem latrocinium illi exprobrare; palàm dicendo, nulla alterius fraude, aut culpâ puellam desiderari, quàm avunculi; qui semper erga eam durior, in via nunc eam occiderit. Augebat suspicionem, quæ ex morte neptis quantulacunque hæreditatis spes esset avunculo. Augescente paulatim suspitione ad carcerem cum uxore avunculus rapitur, ni puellam exhibeat, latrocinii reum haberi eum denunciatur. Negat latrocinium, negat puellam profugam exhiberi posse, rem gestam narrat; eadem dicente atque affirmante uxore. Non autem hoc modo satisfactum Judici: tormentis rei veritatem experiri placuit. Ad quæ-

questiones itaque deventum fuit, tanta virum immanitate ex-
cruciat, ut negati toties sceleris reum facile se profiteretur. Uxor
non ira facile tormentis victa, jam confesso marito in negatio-
ne perstitit; perstitissetque diutius, ni eam preces atque obtesta-
tiones mariti ab ea deiecissent, obtestantis uxorem, ut confessa
tantorum dolorum sibi finem faceret, frustra illam pertinaci ne-
gatione & tot dolorum patientiâ sibi spem vitæ aliquam facere.
Utrisque tandem fidam culpam confessis supplicium decerni-
tur, membrorum per rotam confractio. Post triste hoc suppli-
cium ex aliquot annorum intervallo, vicini quidam Coloniam
profecti, in puellam hanc fortuito incidunt, quæ tunc in urbe ista,
in foro, quod vetus dicitur, mercatori ancillabatur. Quâ vivâ
reperâ, magna omnium in Judicem suborta est indignatio; gra-
ves cognatorum de facto hoc iniquissimo querelæ, quæ ad Ca-
meram Imperialem delatæ turpitudinem hanc toti mundo pan-
debant.

XXVII. *Idem Grevius dict. loc. pergit.* Exemplum non mi-
nus triste à mercatore Amsterodamensi viro spectabili atque in-
tegerrimæ famæ accepi. Vir hic, cum Gedani habitaret, nego-
tiorum suorum causâ subinde in Poloniam excurrere solitus tri-
stissimum innocentissimi hominis supplicium penè oculis suis
vidisset. Erant tunc in parte quadam Poloniæ mendicus, qui
claudus altero pede, subalari fulcimento innixus, propè vias,
ubi frequentiora viatorum sunt itinera, confidere solebat, elemo-
synam à prætereuntibus petiturus. Is delecto sibi ad destinatum
animo scelus oportuno loco, si quis viatorum solitarius transi-
ret, à quo pecuniarum spoliū speraret, in eum cædem para-
bat, hoc modo, ut petitâ elemosynâ propiùs eum ad se traheret,
quem aversum jam erogatâ elemosynâ protinus certissimo secu-
ris jactum confoderet. Nec contentus ille hoc sceleris genere,
in horreum viri nobilis frumentis recenter convectoris plenum,
facem de nocte submitit, nobili huic iratus, quod tenuiore eum
elemosynâ dimisisset. Nobilis hic ex incendio hoc gravissimo
affectus damno, iræ suæ satisfacere non potuit, nisi in autorem,
qua

qua posset diligentia, inquireret, ampla illi promissa mercede, qui autorem indicaret: cum autem ab extraneis ad domesticos suos suspicionem suam nobilis iste revocaret, opilionem inter famulos suos maximè suspectum habuit, eumque incendii reum egit. Extorta opilioni tanti sceleris per gravissimos cruciatus violenta confessione ad supplicium condemnat, vivumque rogo imponit, spectante innocentissimi hominis tam crudelem mortem ipso incendii autore, mendico scilicet. Qui ad consueta latrocinia reversus transeuntem interficere volens solito modo, in arte sua & jactu, quem in eum destinarat, errat, non primo ictu eum, prout intenderat, enecans. Viator retro conversus, deprehensus, quas latro pararat, insidiis in eum involat, alta voce ad concursum & auxilium conclamans, si qui in via essent viatores. A quibus constrictus tandem latro hic ad carcerem pertrahitur, in quo post latrociniorum confessionem, unicum hoc præ cæteris animam suam gravissimè affligere sæpius dixit, quod incendii à se suscitati innocentissimus ille opilio, se spectante, tam crudeles flammarum pœnas vivus lisset.

XXVIII. *Idem porro:* Tristissima etiam illa sunt, quæ Andreas Hondorff ad expositionem præcepti octavi Decalogi in theatro suo historico adfert, quæ & hic subjiciam. Basilæ, cum crebris jurgiis & contentionibus maritus cum uxore digladiaretur, uxor injuriarum impatiens, à marito aufugit, & latens apud amicos suos, eorum operâ virum sibi reconciliari petiit. Fortè iisdem diebus mulier quædam Rheno suffocata, ibidem in ripam ejicitur, eodem amictu vestita, quo fugitiva illa mulier, cumque facies Saxi illisa & contusa minùs cognosci posset, protinus conjecturis suis importuna plebs hanc esse fugitivam illam mulierem, & à marito suo occisam incerto rumore clamitat. Magistratus non satis providus, fugitivæ maritum parricidii reum agit, qui tormentis excruciatu facinus, quod non patraverat, patrasse se fassus est, & ut parricida crudeli supplicio affectus. Tertiò deinde die uxor ejus fugitiva redit, sese viro reconciliatura, quem ubi ut parricidam falso judicio insontem damnatum esse

cogno-

cognovit, plorabunda cum magno clamore & ejulatu in curiam erumpit, viri sui innocentiam testatur, Judices injustitiæ accusat, sed illi serò rigorem & judicii præcipationem damnantes, quam suis sententiis pependerant, votis inanibus revocare non poterant.

XXIX. *Idem porro:* Erphordiæ in dōmo viduæ cujusdam duo se absconderant latrones, vitæ ejus, ut pecuniâ potirentur, insidiantes. Itaque, ut viduam è thalamo elicerent, capram, quam in stabulo conclusam invenerant, vellicarunt, ut clamore ejus mota vidua ancillam, quam habebat unicam, visum, quidnam capram infestaret, mitteret. Quam ex insidiis comprehensam latrones protinus interficiunt. Deinde & vidua ipsa, cum frustra aliquandiu, & non sine admiratione ancillam expectasset, egreditur, & in latronum manus incidens occiditur. Perpetrato homicidio, domoque direpta latrones, antequam lucesceret, inde se proripuerunt. Manè, cum nec ancilla prodiret, domoque clausa manente, catelli inclusi ululatus audiretur, tandem à vicinis fores effractæ sunt, homicidiaque patrata patuere cæcoque protinus judicio ædituum quendam, cui magna familiaritas cum vidua intercesserat, & à qua magnis ille beneficiis cumulatus fuerat, tanti facinoris reum esse, improvida plebs suspicatur. Magistratus vanis innixus conjecturis, ædituum comprehensum per tormenta immaniter examinat, quibus ille victus, quod nunquam ei in mentem venerat, flagitium se patrasse fatetur. Cives ingratum execrantur hominem; magistratusque sententiâ damnatum pessima morte afficiunt. Latrones supplicii spectatores asistere; Qui paulò post propter alia quædam facinora in vincula conjecti, tormentisque examinati, inter alia flagitia, & hoc parricidium se patrasse, confessi sunt; æditusque innocentiam sua confessione manifestarunt.

XXX. In Metensi Lotharingiæ mercator quidam, cum abesset peregre, noctu in domus ejus cellam carnifex clam se insinuavit, primoque ancillam, cum ablatura vinum ex jussu heræ suæ descendisset, interficit. Hinc iisdem insidiis heram, cum &

Iii

illa

illa mirata ancillæ moram descenderet, exceptam trucidat & securiùs deinde scrinia rimatur & spoliat. Mercator reversus, ubi atrocem suorum interitum domusque direptionem offendisset, animo perturbationis & mœroris pleno, rem ad Senatum deferit. Cùm varii de nefario homicidio sermones spargerentur, ipse quoque Carnifex, in curia turbæ se immiscens, hæc verba subinde aliis immurmurat: Cùm manifestum sit, frequentibus conflatis esse rixis mercatorem ejusque conjugem, facile inde cuivis apparere, neminem præter ipsum mercatorem homicidiorum, quæ in domo ejus perpetrata essent, autorem esse. Et sanè facile verum ex eo extorserim, si mihi examinandus traderetur. Quibus aliisque similibus verbis tantum effectum est, ut mercator comprehensus, in vincula conjiceretur, immanibusque subiectus tormentis & crudelem in modum à carnifice distractus, se, quamvis insons, parricidii commissi autorem fateretur. Jam securus & otiosus in utramque aurem dormire videbatur carnifex, cùm divina vigilante justitia scelus ejus proditur. Argenteum namque scyphum, æris egens carnifex, Judæo oppignorabat. Is, cùm mercatoris, supplicio nuper affecti, signum & inscriptum animadverteret, scyphum Magistratui offert, & mercatoris se in eo insignia agnoscere indicavit. Nec mora, & ipse Carnifex in vincula conjicitur, quæstionibusque subiectus, undenam cyathi istius hæres factus esset, interrogatur, ubi rem omnem, ut gesta erat, parricidiumque à se commissum confessus est. Hunc ad modum detectâ mercatoris innocentia, carnifex dignas sceleris poenas sustinuit. Hoc exemplum introduxit Lutherus in tomis suis parte septima Germanica Jenensi, de anno 1539. fol. 361. & 362. contra Episcopum Magdeburgensem, hisce verbis: Aber das zu Men beschehen ist/ möchte wol Richter vnd Juristen blöde machen/ da ein Hencker einem Kauffman abwesens/ bey Nacht in das Haus gebrochen/ Weib vnd alles ermordet/ in den Keller verschorren/ alles gestollen vnd außgespüllet hat; Als der Kauffman heimb komt/ kläglich vmb sein Weib/ Befinde vnd Gütlein thut/ vnd niemand wuste/ was man denken solte/ fehret der Schalck zu vnd wil sich helle bönnen/ schreyet

schreyet vber den Rauffman/ er solt wol selbst gethan haben/ zu ley/ daß
ichs vberlauffe/ wirds ihm gestattet/ den Rauffman zu recken/ der Hen-
cker weil er sich wolt rein machen/ zog den armen Mann desto grevlicher/
biß er mußte bekennen / vnd ward Berichtet auffs aller jämmerlichste.
D/ da nun alle Welt schlieff/ wacher Gott der rechte Richter/ vnd wolte
den Schalek bezahlen/ er fahet an die Becher des Rauffmans vnter die
Juden zu verkauffen; Vnd/ wie Gottes Weise ist/ daß er die Buben
blind machet/ wenn sie sollen gestrafft werden/ mußte der Schalek nicht
sehen oder bedencken/ des Rauffmans Zeichen an den Bechern/ der Ju-
de aber kenne sie/ bringe sie dem Rath/ darauff der Hencker gegriffen
wird/ vnd singt bekennet er alle seine Bosheit. Es sind jämmerliche
vnd scheußliche Fälle vnter den Menschen Kindern / da der Teuffel lust
zu hat/ ja was solten die Richter hie thun/ sie sind jämmerlich betrogen.
Wie es ist auch mehr geschehen / daß etwa Leute sind hingericht auff
ihr Bekändniß/ da man hernach vber etliche Jahr erslich bekommen
hat/ die recht schuldigen/ vnd ist jenen gleichwol vnrrecht geschehen?

XXXI. *Idem Greuius ibidem:* Hicce adde, quod Noribergæ
aliquando hoc modo evenisse vulgò narratur. In convivio quo-
dam post longam & strenuam comotationem, convivarum ali-
quis jam fessus & satur, ut uberiores potum evitaret, poculum
aureum, quod ab altero sibi propinatum erat, in scamno, quod
parieti fixum arcule usum etiam præbebat, clam reponit. Con-
viva iste extraneus erat, qui relicto illic poculo Noribergæ dis-
cessit. Cùm jam vasa pretiosiora recolligeret materfamilias
desiderato hoc poculo, quod isthic depositum erat, famulum do-
mesticum negligentia primùm & incuria, post fraudis eum fur-
ti que arguit, ac tandem eum scyphi hujus aliarumque rerum fur-
to ablatarum apud Magistratum accusat. A Magistratu ad quæ-
stiones damnatus est famulus, quibus victus, imputati sceleris
culpam falsò confessus, supplicium capitis luit immeritus.
Omnibus de culpa ejus satis superque securis, usque dum ex ali-
quo temporis intervallo reversus iste conviva, intellecto tristi
hoc supplicio innocentis, reperto isthic loci poculo, quo eum
ebrius reposuerat, innocentiam miseri hujus manifestavit.

XXXII. Præterire non possum & illa exempla, quæ Goldelmanus, lib. 3. de magis, cap. 10. recenset his verbis: In Archiepiscopatus Bremens. Castello. N. vidua adhuc juvencula, cohabitabat filio suo, in matrimonio jam viventi. Hæc, cum aliquoties cum filii sui servo domestico consuesceret, filiusque eam instanter, sed frustra admoneret, ut ab ipso scelere desisteret; Rediit aliquando filius ex templo domum, eum cum famulus vidisset, ex cubiculo, ubi cum matre fuerat, aufugit. In fuga Dominus eum persequitur & flagello pileum servi de capite illius dejecit: At servus elapsus 12. miliaribus à pago isto distantibus, alteri Domino famulatur. Cum autem parentes servi filium quærent, & Dominum propterea alloquerentur, hic rem gestam cum omnibus circumstantiis ordine narravit, addendo pileum quidem ipsius adesse, ubi verò jam locorum filius vivat, se ignorare. Hoc responso pater non contentus, eum propter suspicionem amissi pilei apud Judicem homicidii accusat; Judex illico, absque ulteriore inquisitione, statim Dominum innocentem torture subjicit, ubi præ nimio dolore & cruciatu fatetur, se servum interfecisse, & Cadaver in Visurgin præterfluentem abjecisse. Tandem, cum ad locum supplicii deduceretur innocens, & à pastore, ut veritatem liberè profiteretur, admonitus fuisset; respondit, servum non interfeci. At quid juvat, veritatem dicere? interfeci eum. Et ira sub Carnifice piè mortuus est. Tandem servus & parens deprehensi, pœnas vicissim meritas dederunt.

XXXIII. Grevius dicit loc. In Livonia adolescens annorum 17. in quodam cœnopolio publico serviens, post fictam de cæde conservi sui tormentis extortam confessionem, rotæ impositus fuit, patescente postmodum illius innocentia.

XXXIV. In Galliis famula furti accusata ob surreptam heræ suæ pretiosiores suppellectilem, tormentis ad confessionem coacta, fictæ culpæ pœnas innocentissima suspendio luit.

XXXV. Ioan. Grevius Clivens capit. sext. de tort. pag. 129. Adolescens ex nocturno symposio foras egressus, plusquam satis potus,

potus, urgente crapula, somnôque in plateam procedit altumque securus stertit, somno profundo immersus: interea scurræ aliquot & nocturni grassatores, quorum injuriis, & tumultibus, in hoc emporio, quod reliquarum urbium purgamenta confluunt: de nocte infestari non raro contingit, in quendam conbibonum ejus plateas involant; eumque post lites aliquot, & aspera verba impacto in jugulum mucrone trucidant. Scurræ hi jam patratâ cæde, in oculos infelicissimi hujus juvenis madentem sanguine cultrum, & vaginâ reconditum clam reponunt, fugâ se subducentes, ad nocturnorum vigilum, quos tumultus eò vocabant, accursum. Qui cum advenissent occiso altero hunc dormitantem reperientes, cædisque eum præsentis vel conscium, vel autorem rati, ad carcerem publicum rapiunt, scrutatisque ejus pro more vestibus, repertôque in femoralibus mucrone sanguine maculato, commissæ cædis authorem eum arguunt. Et tandem frustra allegantem rei totius ignorantiam, negantemque strenuè factum, juvenem hunc, ex vi indicii hujus, Judices ad equuleum condemnant, longa tormentorum vi fictam confessionem extorquentes. Quam quidem ille remisissis tormentis revocat, ex doloris impatientia alieni sceleris culpam se confessum asserens: Sed iteratis tormentis, denuò in eandem confessionem impulsus, capitis supplicium luit; In ipso supplicii loco de innocentia sua, & sententiæ contra se latæ iniquitate, plurimum protestatus. Innocentiæ autem ejus, post mortem non defuere testimonia, quæ ipsos Judices impudentiæ suæ manifestò arguerent. Is enim, qui cædem hanc commiserat, derivata jam dicto stratagemate in innoxium homicidii suspicione, novi sceleris in alio Iudicio extra urbem hanc, accusatus, suppliciumque convictus luiturus, jam imminente morte, & stimulante conscientia, ut fortè beatiùs moreretur, hoc abjecto per confessionem conscientie suæ onere, apud Judices liberè, & rotundè est professus, se solum, & unicum jam memoratæ cædis authorem fuisse, alterius illius, quem Judices illi innoxium de medio sustulerant, nullam aut culpam, aut conscientiam intervenisse.

XXXVI. *Idem Grevius dist. tract. & loco:* Huic exemplo consimile illud est, quod aliquando in Hollandiæ urbe quadam, non diu supra hominum memoriam contigisse ferunt, & quidem hoc modo: Die quodam feriato, atque sereno ad sylvam, urbi tunc vicinam, animi gratiâ vir plebejus excurrerat, qui in tabernâ cerevisiariâ cum largius bibisset, in agro propè viam, sole & potu eum invitante, ad somnum declinat verè fatalem. Somno enim quasi immortalis, homicidii circa se per sacrificulum sive hominem aliquem de clero perpetrati turbas ac strepitum non animadvertens, occisi circa se hominis excitatus, postmodum ab accurrentibus reus arguitur ex cultro, quem quasi dormitantibus manibus elapsum latro iste sanguine madidum, proximè illi apposuerat. Hoc indicio, Judicibus contra negantem factum allegantemque, quibuscunque posset modis, innocentiam suam, atque ignorantiam, ad quæstiones serviente, cruciatibus tandem succumbens alieni sceleris immeritis pœnas tristissimâ morte vir innocentissimus luere debuit. Securis eousque iudicibus quasi re bene gestâ, dum propriâ agonizantis sacrificuli huius confessione errorem suum discerent, patefacta plenè, sed seriùs miseri huius innocentia.

XXXVII. *Grevius detortur. cap. 6. pag. 131.* Fur sacrilegus templo, in colliculo exstructo, quod inter frequentiores pagi ædes non erat modicum, egressus, canem à domino suo isthac prætereunte, longiùs aberrantem datâ operâ includit, hoc fortè consilio, ut sacrilegii suspicionem in alium faciliùs derivaret. Successit institutum, incluso cane, à nullo visus, qua potest celeritate se subducit, & prædam tuto loco reponit. Accurrunt tandem alii ad continuum canis in templo occlusi latratum, pessima quæque suspicantes. Non enim animo suo comprehendere poterant, qua ratione canis, cum sacrorum causa templum ista die apertum non fuisset, ingressus esset. Perlustrare itaque illico templum placuit, & ea loca diligentius inspicere, in quibus pretiosior templi suppellex deposita erat. Quam cum ex bona parte diminutam cernerent, canem notare, ejusque recursum obser-

observare, sic rati proditurum illum facile hunc furem. Canis iste ob liberationem exultans, rectâ ad villam heri sui recurrit; viri non ita pauperis, & satis omnium iudicio hactenus honesti, quem ex cane hoc sacrilegii accusant, res ablatas repetunt. Negare ille, arguere, & ridere illorum nugas, qui se inscium & insontem tanti sceleris accusent, perseverat. Sed canis iste suo proprio recursum infelici suo hero exitium attulit. Tantum ille negare, tantum contradicere non potuit, nec objecta refellere, ut questionibus innocentiam suam subduceret. Ad tormenta rapitur, tormentis vincitur, crimen fatetur, suspendio tollitur, omniumque opinione meritam mortem fuisse creditur, quousque innocentiam tam misere tormentis oppressam sacrilegus iste, qui canem illum studio incluserat, aperta confessione post aliquod temporis intervallum, in lucem prodidisset.

XXXVIII. Idem Grevius ibidem: In emporio inter Antiseaticâ non postremo, in splendidioribus nuptiis, cum argenteæ suppellectilis magnam vim, homines superbi, inter epulas protulissent, quidam, qui mensæ ministrabat, furandi cupidine perstringitur. Capta itaque occasione pocula argentea duo abstulit, quibus ablati, ut suspicione se ipsum liberaret, ad viri dormientis latus, qui eodem die ministraverat, & ebrius valde in recessu aliquo cubabat, alterum deposuit. Miser hic, ex poculo, quod penes dormientem repertum est, alterius etiam, quod desiderabatur, fur arguitur, repetiturque illud ab eo solo. Nulla hîc eum excusatio, nulla negatio, à tormentis liberare potuit, coactusque per tormenta, ad mendasem confessionem misere periiit. Emergente autem postmodum innocentiae testimonio, ex furcâ sublatum publicâ auctoritate cadaver, meliore sepulturâ honoratum fuit.

XXXIX. In Brabantia quodam oppido, quod nunc ab annis plusquam triginta duobus ordinum fœderatorum imperio paruit, negantem confessata reum innocentem tantâ asperitate ab constantiam confessionis compulerunt iudices, ut

in

in supplicii locum perductus reus, de innocentia sua & violentæ confessionis vanitate, ne vel hiscere semel auderet. Miser hic parricidii, in uxorem commissi, accusatus, & vi tormentorum ad confessionem criminis coactus, instante nunc supplicio, pastorem, qui pro more solito extrema suggererat solatia, monuit, supplicii festinationem non nihil susteret, superesse enim sibi aliquid, quod omnino patefactum oporteat: sed hoc ipsum se fidei Pastoris non posse committere, nisi jurato promittat, ante supplicium hæc se non proditurum. Annuente in ejus petitionem pastore, sic inquit: Deum testor, ad cujus nunc tribunal contendendo, me in confesso hoc scelere innocentissimum: innocentiae meæ te post supplicium, testem volo; innocentiam meam hic publice non profiteor, tormentorum asperitate territus, quæ mihi neganti culpam paratissima, millies mori malim, quàm ea vel semel denuò experiri: tu cave, de innocentia mea quidquam, nisi me mortuo, dixeris.

XL. Huc adde, quod Godelmannus ex Meigerio recitat: In Holsatia inter duos conjuges lites domesticæ in tantum excreverant, ut mater cum filio, filiaque decernerent, marito ac parenti parare insidias. Quod cum pater rescisceret, aufugit ad mare, domui suæ proximum, ibidemque ad litus pileo vestibisque depositis, in Saxoniam ad amicos suos profugit. Interea, cum maritus non rediret, vestesque in littore repertæ essent, atque de litibus istis domesticis Magistratui constaret, in cogitationes hæc Magistratus incidit, quasi mater unâ cum liberis hunc occidisset. Ideoque ad carcerem trahuntur, & in tortura occidisse eum fatentur, atque in mare abjecisse. Qui ob confessionem hanc traduntur supplicio. Antequam verò supplicium perageretur, rem totam Pastori exponunt cum magna innocentiae suæ asseveratione, id rogantes Pastorem, ne eorum innocentiam nisi peracto supplicio proderet, vereri enim se, ne alioquin iterum tormentis excrucientur, malle se potius mori. En, dum hoc modo miseri ad constantiam confessionis violentæ compelluntur, libera illa, quæ sub dio ad banchum juris, ut loquuntur, priorem ratifi-

ratificat, confessio, quid fidei merebitur? aut quo pacto posterior hæc prioris expurgabit vitium. Quæ duo posteriora exempla etiam adducit Grevius in *sape dict. tract. de tort. pag. 388. 389. lib. 2. pag. 6.*

XLII. *Theod. Reinking. in responso juris de sagis quæst. 3. n. 856. ex Io-
han Ewig's Medici quondam Bremensis tractatu, von Heyen/refert duas
fœminas innocentes, propter imputatum Crimen veneficii, esse com-
bustas, apponens ejus verba Germanica: Wie gefährlich es sey/ der He-
ren Zeugniß zu glauben/ ob ich schon mit vielen Argumenten vnd Exem-
peln könte darthun/ wilich dennoch vmb der kurze willen ein elniges allhier
erzehlen/ welches vor wenig Jahren zu N. sich zugetragen/ daselbsten 2.
Frauen von wegen der Heyeren/ der sie von einem andern Stüct Weibes
beschuldiget/ zu haßten gezogen. Als aber die beklagten nach formb der ge-
bräuchlichen Rechten/ mit dem Feuer gestraffet/ kompt auch die Klägerin
bey dem Amptmann in verdacht/ wird eingezogen vnd peinlich verhört/ da
si dann befandt/ das sie selbst schuldig/ vnd die zwo Verbranten vnschuldig
gewest. Quanquam ibi non sit mentio, duas istas fœminas esse tortas,
tamen omnino est verisimile.*

Necesse itaq; est, aut posteriorem fœminam accusatricem, me-
diante tortura confessam, aut duas priores fuisse innocentes.

XLII. In Episcopatu, nunc Principatu Halberstadenfi, anno
1624. quidam militum Præfectus latrocinii alicujus, in sylva Hui no-
minata commissis, in qua mulierem ejusq; filiam occidisse dicebatur,
in suspicionem tractus, in carcerem conjectus, exquisitè tortus, do-
lori cedens confessus, innocens supplicio affectus, & rotæ impositus
est. Post aliquot annorum intervallum, nimirum anno 1633. Alius
propter alia quædam delicta, in oppido ejusdem Principatus Hornburg
captus est miles Capitaneus, & pœnâ simili affectus, qui dictum fa-
cinus in Hui a se cum cœteris perpetratum, & alterum militum Præ-
fectum fuisse innocentem, fassus est & affirmavit constanter, in eaq;e
confessione perstitit usq; ad vitæ suæ exitum. Insuper hujus facinoro-
si Capitanei soror, quæ latrocinio mulieris ejusq; filiae astiterat, di-
ctam confessionem fratris sui capitanei tanquam testis oculata con-

Kkk

firma-

firmavit. Tragicum hoc exemplum à pluribus viris honestis, quibus
fatis erat cognitum, & qui illud tanquam incentivum, parvo tem-
poris intervallo subsecutæ ardentis iræ divinæ, injustitiæ &
gravissimæ vindictæ summopere, & ex imo pectore de-
testabantur, ipse audi.



INDEX

INDEX

*Rerum & verborum, in hoc tractatu contentorum, quorum
prior numerus, plerumque major, paginam, alter vel plures minores,
marginales ubique denotans.*

A.



- | | |
|---|---|
| <p>Absolutus semel Reus an
denud possit accusari.
130. n. 6.</p> <p>Absolutio & calumnie
condemnatio an in eadem in-
stantia fieri possit. 115. 1. 116
pr. 2. 3.</p> <p>Accusatoribus, strigarum & ve-
neficorum bona applicandi
mos Italarum, Venetiis pru-
denter abrogatus. 12. n. 1</p> <p>Accusatio super violata pace
publica, quæ observanda re-
missivè. 70. 7. f.</p> <p>Accusatori quænam observanda,
110. pr. 4. 127. n. 1. 2. 128. 3.
auxiliatorum in specie. 100.
2. 101. 102.</p> <p>Accusati responsiones ad libellum
quàm cautè & quare fieri de-
beant. 128. 2. 131. fin. 9</p> | <p>Accusati officium circa impetra-
tionem & usum salvi condu-
ctus. 202. fin. & plur. seqq.</p> <p>Accusati reconvenientis cura.
116. 7. 117. pr. & med.</p> <p>Accusationes an ex iustis causis
hodie rarefiant. 76. 2</p> <p>Accusatio an sit nulla, omissa for-
ma. 77. n. 4.</p> <p>Accusatio criminaliter & civiliter
eodem processu in quibus deli-
ctis institui possit. 117. 6</p> <p>Acta in causis crimin. quàm fide-
liter & accuratè debeant con-
scribi, 30. n. 5. 32. 13. 34. 18.
81, seqq. 320. fin. seqq. 250.
2. seqq. 278. 9 300. 301.</p> <p>Actorum communicatio in cri-
minalibus quomodo fiat. 227,
pr. 383. 12.</p> |
|---|---|

Kkk 1

Acto-

- Actorum transmissio in Crim. an necessaria.** 30. 5. 31. 6.
qualiter legitimè instituenda, 35. 1. seqq.
 — ea durante quales partium technæ, 38. 2. 4. 46. 5.
Actuariorum in Criminal. requisita. 249. 1.
Administratores fidelitas an extra periculum sit, 121. vers. quod omnino.
Administratores controversiæ cum Magnatibus, super rationibus ubi discutiendæ. 121. vers. hic etiam.
Adulari Principi, quid sit. 10. 6.
Adulterii accusans uxorem, an doctem lucretur. 68. m.
Advocatus in Criminal. an & quando admittatur, 44. 6. 11. 12. 13. 42. n. 2. & seqq. usque ad fin. obs. 10. & pag. 26. 30. an Reis non petentibus & sponte confessis. 17. pr. vers. unde, p. 24. vers. unica. p. 25. per tot. p. 24. 23.
 quibus sumptibus 18. 7. 23. fin. 24.
Advocatus sub lege brevitatis admissus, quando non contraveniat. 26. 29.
Advocatus quo modo debeat cavere Conscientiæ, 47. 2. 45. & honori 48. 6.
 pro obtinenda causa, quæ facere debeat, 48. 8. 9. 10. 49. 11. 12. 13.
 an odia debeat metueri 52. 2. 53. 5.
 & judicia vulgi 53. 6. 7.
 non satis peritus in caus. crim. delatione quid facere debeat. 54. 8.
Advocatus an & quare sui constitutionem ex officio curare debeat. 53. 5.
Advocati officium circa rotulationem actorum Criminalium 36. 3. 5.
 — circa cautelas. 283. 7.
 — examen testium super notorio 97. 5. 6.
 — injustam torturam 293. 4.
 — inspectionem cadaverum, 338. 4. 339. 7.
Advocato incarcerati quænam observanda, 160. pr. 1. 2.
 — Rei furti 99. 1. 3.
 — Reorum Auxilii in delictis præstiti 100. 2. 101. 102.
 — Rei Falsi. 105. 2.
 — Inquisiti Minoris 125. 7.
Advocati Fisci officium quàm dignum. 15. 11.
 — ejus abusus ib. n. 2.
 — hic quomodo puniendus, 15. 2. 3. 16. 3.
Æquitas quænam sequenda 22. 16.
 Ami-

INDEX.

445

- Amicitia Judicis & Causidicorum**
quàm suspecta & periculosa,
29. obs. 6
- Animus occidendi unde probetur,**
74. 7
- Animi consternatio an cursum**
naturæ sistat. 257. 4. 260. 8
- Apoplexia simulata unde cognos-**
catur. 184. 3. 4
- Appellatio an possit tolli, 354.**
12. seq.
- an à Tertio extraneo, sine
mandato in criminalibus ad-
missibilis 18. pr.
- in criminalibus an ad Camer-
am Impera permittitur, 157. 4.
348. 349.
- an ad inferiora judicia permis-
sa non obstante ordinatione
Camerae, 350. 6. & pag. plur:
seqq.
- an exstinguat cautionem pro
criminis reo factam, 155. fin.
- an à denegatione copiae lte-
rarum, cum actis ad sapientes
transmissarum sit licita, 36. 5
- an à sententia contra Reum
homicidii latâ, si unus tantum
Medicus ad vulnere inspectionem
adhibitus, 75. 9. fin.
- an à sententia in causa crimi-
nali incivilem conversâ latâ,
158. 7
- Appell. process. in Camera an de-**
cernendi, quando causam esse
criminales, appellans negat,
Judex à quo affirmat. 359. 25
- Appellatio in Crim. ubi est licita,**
an à Judice justè impediatur.
288. pr. tot.
- Appellationis vim an habeat, Rei**
Crim. profectio ad superiorem,
245. in pr.
- Appellatione à sententia ultimi**
supplicii definitivâ interpositâ
an salv. conductum habens pos-
sit retineri. 208. 21
- Appellatio à sententia, quâ Reus**
salvum conductum habens tor-
queri jubetur, an illius captu-
ram impediatur, ibid.
- Appellatio ad superiorem an sit**
licita, quando exceptione loci
non tuti, nondum impetrato
salvo conductu opposita Judex
ulterius procedit. 204. 8
- Arbitrium Judicis in Judiciorum**
& Torturae materia quale esse
debeat, 214. 10. 215. pr.
- Argumentum an valeat à consue-**
tudinis diuturnitate, ad ejus ju-
sticiam, 19. 11
- an à rubro, 352. 10
- an à ratione legis, 353. 11
- an à verisimilitudine, 16. 17
- an ab absurdo, 356. 22
- Ariolorum indicationes ad inqui-**
rendum an sufficiant, 29. 2

Kkk 3

Arris

- Artis periti an possint torqueri, 304.1.2
- Articulatorio qualitatistestium, esse omni exceptione majores, quando necessaria. 315.2.320. vers. quapropter.
- Assasinus quis, 83.1.85.8.9.86.pr.
- Assasiniū, ejus qualitate non probatā, quomodo puniatur, 84.5
- Assasini Inquisitio vers. inquis. Assass.
- Assessoribus iniquæ sententiæ culpam evitaturis quid faciendum sit, 28.1.m.
- Aulicorum interventu an innocentia periclitetur, 120.2.121.81.pr.
- Aulicis ministris munimen adversus delatorum calumnias querentibus quid faciendum, 120.3
- Avaritiæ argumentum quod sit, emendicatio alieni, 10.6.
- Autoritas unde umbratilis, 51.15.52.17.
- Autoritas Curatoris minoris, in Crimin. an sit necessaria, 124.1.3.5.
- quando & qualiter præstari debeat, 125. fin.
- Autoritas Mynsing: & Gail: in asferta consuetudine totius Rom. Imper. de non admisibili Appellatione in Criminalibus, an vincat rationes contrarias, 357.pr.2.3
- Autochiriæ mendacium, quàm prudenter detectum 136.9
- Auxiliatores delicti. accusaturo vel inquisituro observanda, 101.3.102. per tot.
- quinam sint tales & ut puniantur. 100.1.
- quando & quomodo inquirendi, 100.2.101.pr.3.
- B.
- Banni irrogatio quando & quatenus Clerico non præjudicet, 119.3
- Beneficium L. Diffamari quid sit, 106.1
- in quibus causis locum habeat, 126.1
- citatio exinde an inducat litispendentiam, 126.1.
- Blasphemiæ pœnas evitandi cautelæ, 409.1.2.3.
- Bona vacantia an & ex quo tempore cedant Fisco, 8.1
- eorum concessio à principe facta quando non valeat, 8.1.9.2
- invalidè emendicatorum causæ quæ technè struantur, 9.10.5. seq.
- C.
- Cachexiæ simulatæ signa, 179.5
- Calumniatores unde tam frequentes. 16.4.103.1. fin:
- an eadem instantiâ, quâ reus absolvitur, condemnari possint, 116.pr.1.3.4
- cnr

INDEX.

447

- cur à principe abigendi, 385.6
- Calumniæ pœna quibus prætex-
tibus à ministris Fisci eviten-
tur. 16.3
- Canes Dominorum interneconis
indices. 136.10.137.12
- Canis Capparus memorabilis in-
dex sacrilegii, 138.13
- Captura quando sit reiterabilis,
173.8.f.
- quatenus sit prohibita, 142.1.143
vers. quando quis, 165.3.4.5
- qualiter injungenda, 144.3.
145. pr. 168. pr. n.4
- per quos fieri possit, 168.4.5
- an speciale mandatum requi-
rat, 167.1
- Capturam injustam intercedens
occisio ut puniatur. 144.3
- Captivorum mors quas excitet
præsumptiones, 346.11
- Captivos adeundi facultas an qui-
bus & quatenus esse debeat, 162.
8.373.2. seqq.
- Carcer quanta sit pœna. 143. 147.
6. 168. f. 169.2.3
- Carceri quatenus æquipolleat cu-
stodia, 145.2.152.11
- Carcerum qualitates, 164.5.7
171.14
- Carceres subterranei damnantur.
171.15
- eorum inspectio commissæ, ut
expediri debeat, 198.2
- Carceres pro qualitate circum-
stantiarum ut adhibendi. 160.f.
161.2.3.4. 145.2.162. pr. 8.
170.10.
- Carcerari an possit saluum con-
ductum habens, 208.21
- reus in defectum pecuniæ, cor-
pore puniendus, 380.1
- Carceratorum ratio & cura qualis
sit habenda, 169.4.170.7.8.
9.10.14.171.12.13.151.9.
153.14.179.5
- Carcerati ut morbos mentiri so-
leant, 177.pr.1.181.8
- mors quatenus gravet custodes
163.1
- unde accidisse hodiè credatur.
164. pr.
- Carceratus injustè an impunè
frangat carcerem 174.5.175.pr.
- Carcerationis injustæ nomine ad-
versus Judicem competens actio
an fidejussoris datione remitta-
tur, 146.1. & seqq.9
- Carceratorum relaxatio quando
& qualiter concedatur, 150. pr.
56.152.12.165. pr.175.1.2
- Carcerationes evitandi cautelæ.
165.1.3.380.2
- Carnificum torturæ opus tractan-
tium fraudes, 251.252.253
- Causidico malitioso pœna laquei
inflicta, 134.4
- Cautelæ cautelarum pro Advo-
cato, 47.2
- Cau-

- Cautelis suspectis quando utendum, 47.4
- Cautelis pravis sine animæ perniciæ vix datur uti, 111.3
- Cautela pro Prætoris exsequente & Superiore mandante torturam injustam, improbatur. 327.4
- Cautioni, an & quibus in delictis locus sit: 149.1.165.pr.152.10
- Cautio fidejussoria an actionem injuriarum injusti carceris nomine competentem tollat, 146.1.1eqq:147.8
- quamdiu duret, 155.f.174.2
- Christianorum est facinora quam diligentissimè ante pœnam examinare, 26.29
- Christianus fuisse quando præsumatur, occiso cadavere reperto, 85.6.
- Circumstantiæ occultæ in delictis, notorietatem ambiguam reddunt, 27.33
- Circumstantiarum loci & temporis assignatio, in quibus criminibus non sit necessaria, 110.3
- ejus non probatio quid operetur. ibid., 5
- Citatio Reorum Crim: ad examen testium an semper sit necessaria, 233.24.25
- Citatio partium ad formationem status controversiæ ex actis transmittendis an necessaria, 37.6
- Clausulæ toties quoties intellectus in fidejuss. Reor. 176.5
- Clementiæ proprium quodnam, 362.1
- Clementia proprium judicis crimin: 215.11.402.1.
- Clerici actores ob fractam pacem, ne pœnam Canonicam incurrant, quid facere debeant, 119.1.2.3
- Cognitio de torturâ & super reatu quam periculosa 29.1.34.17.222.pr.
- Cognitio causæ ubi requiratur, 8.1.4.204.10
- Cognitio super exceptione spoliis an præcedere debeat cognitionem de crimine, 123.2
- super ætate dubia an præmittenda Inquisitioni 125.4
- Commendator fidejussoris pro Reo Crim: quando teneatur, 155.2
- Commissarius, in inspectionem carceris quomodo expediat, 198.2.199.pr.
- Commissariis Torturæ, quam varriè imponi possit in actu torturæ, 251.252.253.7.8
- Comparitio spontanea quænam sit, 153.n.13
- cujus quid operetur, 153.13.388.1
- Complicum dicta quid pro sint, 115.3.f.
- Co-

INDEX.

449

- Conceptionis tempus fallax, 236.5
- Concessio finis, mediorum concessionem includit, 20.12
- Concubinatus an J. Civ. permissus 89.7
- ejus qualitates quot & quænam, ib.3
- an in reformatis Ecclesiis tolleretur, 89.8
- Condemnatio cum exactâ causæ cognitione fieri debet, 29.1
- pro qualitate probationum gubernanda, 212.3
- ad mortem, in dignitate constitutis an valeat, 371.7
- Confessio, quàm sæpè falsa extorqueatur, 34.16
- occisoris, super vulneris lethali- tate an attendenda, 73.3
- qualis ab ordinariâ pœnâ excuset, 131.9
- qualis non sit spontanea, 171.12.223.29
- à quibus qualiter extorta sit nulla, 223.f.224.pr.3.225.5.228.12.13.229.14.230.16.249.6.276.4.250.3.262.8.278.8.254.9.255.4.232.21.seq.
- & quando ratificatio non pro- fit, 229.15.230.pr.294.1
- valida quid operetur, 232.pr.20
- matris adulteræ jurantis, filium non esse mariti, an fidem me- reatur, 236.5
- utrum sponte, an metu sit fa- cta, cui & unde sit cognosci- bile, 278.8.5
- spontanea an præsumatur, 278.6
- in torturâ facta an custodibus, aliisque innotescere debeat, 253.7
- in Criminalibus an dividenda. 281.f.282.pr.6
- extorta an & quando fidem mereatur, 285
- in dubio an metu extorta præ- sumatur, 293.5.seq.
- iniquè torto ne noceat, cautela, 293.4
- an judici pro fit ad excusan- dum culpam, 294.6.seq.
- torti per novos modos vel alias injustè, quòd sit nulla pro cau- tela, 325.12.seq.
- per tormentum infomniæ ex- torta an valeat, 326.pr.
- vivæ vocis, quando haberi non potest, unde petenda, 331.3
- à delicti complicibus quomo- do eliciatur, 337.pr.
- difficulter alioquin elicibilis, an & quatenus per testes cum Notario absconditos elici lici- tè possit, 334.seqq.
- an & qualis pro fit ad impetran- dam gratiam, 388.1.2
- an ex supplicatione pro im- petran-

LII

- petranda gratia inducatur, 391.2
- extorta de delictis, de quibus non sunt indicia, an sit valida, 303.1.2
- an & quando torturam non impediatur, 297.f.298.4.
- Homicidii qualificati, an, quando & quatenus profit ad absolvendum, 314.pr.& coram quo Iudice periculosa sit. 279.f.& seq.280.pr. 3.deficiente probatione qualitatatis an torturæ & cui pœnæ locum relinquat. 280.4
- homicidii ex veneno, an annulletur propinatione & qualitate veneni mortiferâ non probatâ: 234.2.
- Furti cum allegatione Dominii non probati, an ab ordinariâ pœnâ liberet. 283.1.2
- Minori an noceat, ubi de delicto aliter non probatum. 337.obf.46.
- & aliâs, quò minus restituitur, 393.5
- quid si facta sine curatore, 124.f.& in tormentis, 125.5
- Confessionis revocatio quando profit. 284.2. & an error tunc probandus. ib:3
- revocationem declinandi cautela. 295.pr.
- Confessionem à maleficis eruen- di cautela sortilega, 263.pr.
- Confesso an & quando defensio concedenda. 96.in f.o.14. 45.13.14
- Confiscationum illegitimarum mala. 9.5.6. evitandarum cautelæ. 384.3.385.6
- Confrontatio testis & rei, quare non facilè faciendâ. 237.1
- in eâ metus subornationis ut tollatur. ib.2
- Conscientia quid. 47.3
- ei ut consulendum sit ab Advocato. ibid. 1.2.4.5
- Consilia sapientum quare in Criminalibus requirenda, 32. 12.13
- Consiliarii Placentini removen- di à Principe, 10.7
- maleficiorum quando tene- antur in syndicatu. 28,1.2.
- Consiliariorum aliquo, fac totum, gerente, quænam sit verita- tis & subditorum conditio, 13.3
- Consuetudinis irrationabilis an- tiquitatem prætendentes du- plicem turpitudinem alle- gant, 19.10
- Consuetudinis imposturæ, 83.10. 19.f.
- requisita, 20.pr.
- rei malæ an unquam præ- scri-

- scribat J. Div. & nat. ibid;
— assertum quàm periculosum, 357.23
assertum de non admittendis
in caus. capit. appellationi-
bus, in omnibus, Camerali in-
ferioribus judiciis an probari
possit, 350. 6. & pag. seqq.
usque 359
Consuetudo, ut in caus. Crim. non
transmissis actis, per assessores
vel syndicos proprios pronun-
cietur, an valeat. 31.7
ut actuarii non rite exceptæ
Depositionis scripturæ cre-
datur, an valeat, 83.8.9.10
— procedendi contra minorem,
non dato Curatore, an valeat.
124.2.
torquendi per sortilegia an
substat, 247.1.2
an tollere possit appellatio-
nem, 354.12. seq.
Contumacia an constituat delin-
quentem principalem ad ef-
fectum inquisitionis contra
auxiliatores, 101. pr.
Convictus an defensionem alle-
gans audiendus, 96. fin. ob.
14.282.6.
an possit torqueri, 297. f. 298.4
Criminalium causarum cognitio
qualis requiratur, 25.28. seq. 29.
1.32.12.13.34.17
— Judices quales esse debeant,
4.9.7.14.
— an propter negligentiam vel
imper. teneantur, 5.10
ubi ad torturam debeant esse
promptiores, quàm alibi, 264.
2.3.265.4
Criminales Causæ quàm arduæ
sint. 33.15.19.416.6. quando
expediendæ, 383. pr. 10.11.12
an admittant Advocatum, 25.
27. seqq. 26.30.43.2
& seqq. plur. qualem, 16.5.
& cujus sumptibus, 18.7
an admittant copiam acto-
rum, 226.8
Crimina excepta quænam sint.
264.1
— occulta & occultata, saga-
citer investigandi via exem-
plis monstratur, 132. seqq.
— notoria quæ sint. 27.32.27.
33.43.3.91.4.92.8
Crimin. atrocitas an tribuat Ju-
rium transgressum, 266.10.267
seqq. levium inquisitio an
permessa, 62.3. seqq.
occultorum rei absentes,
quàm arripere possint cau-
telam, 58.59.10
Criminum atrociorum confes-
siones an admittant ullas exce-
ptiones, 45.13.14.
Criminum remissiones in liberis
LII 2 gratiæ

- gratiæ quomodo exprimen-
dæ, 71.1
- Criminalitatis remissio quid con-
tineat, ibid.
- Custodes carceratorum quando
multiplicandi, 170.10
- eorum periclitatio, 163.1
- hæc ratione mortis carcerati
quomodo evitanda, 164.2
- D.
- Debitoris nomen ex persona me-
moræ Creditoris mutuantis
elapsa consilio uxoris resti-
tuta, 139.15
- Defensio nemini deneganda, 46.
15. an confesso & convicto, 96.
- f. 18. 282. 6. an contrariis exce-
ptionibus utenti. 282. 6
- an iusta causa non apparente,
95. 18. an in atrocioribus, 44.
12. 46. 15. 16. an ex officio, 16. 5.
221. 27. 222. pr.
- an tollatur denegando Advoca-
tum. 17. vers. unde. 21. pr. 20.
- necessaria an à principe aufer-
ri possit, 9. 6
- in homicidio an præsumatur.
280. 3
- quàm favorabilis sit. 25. 29.
- Defensor in Crimin. Vid. Jud.
Crimin.
- Delictum universitat. vid. univers
- Delicta in bello commissa amne-
stia remittuntur, 71.1
- ex ratificatione an sint com-
missionis, 70. 7
- an tribuant immunitatem,
90. 9
- notoria ocyus punienda, 90. 1
- atrocia an sine indiciis inqui-
sibilia, 80. 12
- Delinquentium cautela quedam
illicita, III. 112. pr. 186. 2
- extractio ab Ecclesiis quàm
prohibita, 172. 1. 2
- consuetudine tamen in quibus
invaluerit, ibid. 3. 4
- qualiter instituenda, 173. pr. 7
- Denunciationes Criminum an
præmiis hodie invitandæ, 103. 1
- in casu necessitatis invitatis
unde præmium debeat, 122. 4
- quales non recipiendæ, 104. 4. 5
- Denunciationis acceptationem
scrutinium circumstantiarum
præcedere debet, 104. 3. 122. 3
- Denunciationis nomen quando
celandum, 122. 2
- Denunciator an juramento ad-
stringendus, 104. 6
- eius qualis prævaricatio ex-
piscanda & punienda, 104. f.
- an & quando possit esse testis,
86. 1. 2. 6
- Deposito Medicor: & Chirurg.
super inspectis occisorum vul-
neribus qualis esse debeat,
73. 2. 388. 4. 5
- alio-

- aliorum testium an & quatenus hoc casu admittatur, 74. 6. 7. 8
- Deposito Med: de lethalitate veneni qualis admittatur, 236. pr.
- Depositionem Medicor. &c. quam præcedere debeant, 75. 7. 8
- Deposito unius Medici quando sufficiat. ib. 9.
- an debeat esse jurata. 286. 3
- Deposita abnegata, prudenter investigata. 132. 135. 8
- Dictio, rursus, in materiâ fidei juss. Crim: quando verificetur, 167. 5
- Dilationes Reor. Crim: favorabiles, 25. 29
- Dispositiones ut intelligendæ, 356. 22
- Doctori de consuetudine attestantian credendum. 357. 23. 358
- Dd. opiniones inconsultè sequentes quibus sint similes. 358. 24
- Dolor an sit fictus, unde cognoscatur, 195. seqq.
- Dolorum vehementium signa, 196. 5. concomitantia. 6.
- Capitis, pectoris, ventriculi, ventris, renum symptomata, 195. 3
- Dolus contra auxiliares in delictis deducendus & probandus, 102. 5. 6
- Donatio mortis causâ an fieri possit uxori à timente bonorum confiscationem, 384. 3. seqq.
- E.
- Ecclesiæ casualiter & leviter delinquentibus an præstent jussum refugium. 172. 3. 4
- earum immunitas an violetur extractione delinquentis invito Episcopo vel Præfato. 173. 8
- Ecstasis simulata, quare difficilis cognitu. 184. 7
- Epilepsia simulata unde cognoscatur, 184. 6. & à pr.
- Error communis Judicum, arbitrio, circa indicia & torturam in criminibus occultis vel exceptis abutentium detegitur & taxatur. 264. 2. 3. 265. seqq.
- Error. Æquitati naturali repugnans, Advocatum in criminibus exceptis non esse admittendum, solidè ostenditur, 43. 3. pr. tot. obs. 10.
- Error Dd. in non admissa spoli exceptione pro Accusat. vel Inquisit. Autori observatus. 123. 2. vers. id quod.
- Examinator. vid. Actuarius.
- Exceptionum contra occulti delatoris personam fortè competentium ab inquisitore ratio habenda. 122. 3
- Exceptio contra socium criminis, quam cautè formanda, 313
- Litis pendentia, per citationem
- LII 3 ex

- ex L. Diffamari, an & quando
non fundetur, 126.2.127.4
spolii an accusatori vel in-
quiriti opponi possit, 123.1.2.3
Exsecutio quænam præpostera.9.4
— in Criminalibus, quibus præ-
cedentibus non sit deferenda.
369.1. ex quibus causis diffe-
ratur, 371.fin.372.pr.
— an & quando differenda pro-
pter condemnati excellenti-
am in aliqua re. 366.1.2 seqq.
— an ratione conversionis diffe-
renda, 398.2.2. seqq.
— innocentis, contra vulgi furo-
rem quomodo cohibenda, 392.
5. fin.
— damnato, quamdiu ante de-
nuncianda, 398.1
Exsecutionis dilationem impe-
trandi cautelæ. 369.2.3.
370.pr.4.375.1.2.401.1.2
fuit an ex damnati bonis
iuste petantur, 387.pr.
Exsecutione, morte condemnati
circumventâ, quid Iudici fa-
ciendum, 374.9
F.
Faciei color quomodo adulterari
& hoc deprehendi possit, 183.
pr.185.9
Factum Advocato penitus con-
stare debet, 48.9
Facta quænam desiderant matu-
rum consilium, 33.15.16
Falsi Crim. accusatio an requirat
assignationem loci & tempo-
ris, 110.3
Falsi propter occultationem ac-
cusatorio observanda, 105.2
pœna quando non habeat lo-
cum, 105.f.106.pr.
reus, an gaudeat beneficio gra-
tiæ per obvium Cardinalem
impertibilis, 366.2
an captus sub fidejussoribus
relaxandus, 152.10
Falsi in Crim. vasura ut cogno-
scatur, 310.p.tot.
Falsitatis convincendi testem de
delicto nocturno deponentem
cautelæ, 296.2.297.pr.3.
Fama, quando sit Inquisitionis in-
dicium, 77.6
Fama mala unde & quando oria-
tur, 308.pr.309.12
ejus natura, 106.1
sola an sufficiat ad torturam,
274.5
an in homicidio ambigui rea-
tus, 275.9
Fama bona, quantus thesaurus,
275.8
in duello seorsim facto cui pro-
fit, ibid.
an ex simulatione morum ex-
teriorum nascatur, 274.7
an profit ad mitigationem
pœ-

- pœnæ, 392. 3
 Fam. bonæ probatio an & quatenus proſit ad evitandum torturam, 273. p. tot. 274. 6. 7
 Fama indicium factura ad torturam, qualis eſſe debeat, 305. 2. ſeqq.
 Fides notoriis, etiam criminofis data ſervanda, 207. 18
 Fides adminiſtratorum ſæpe non attenditur, 121. verſ. num quo.
 Fidejufforem dans Captivus, ex qua cauſa cenſetur dare, 147. 5. 7
 Fidejuffor in quibus delictis non recipiatur, 149. 1. 2
 an indiſtinctè, ibid. 1. 4
 injuſtè capti, an teneatur de carcere effracto, 174. f. 175. pr.
 Rei ſiſtendi an liberetur eo capto poſtea & elapſo, 166. 1. 2. 3.
 an eo ſemel præſentato, 16. 4
 Rei fugientis, quid curare debeat, 174. 2. 3
 Relaxati. an poſt ejus fugam teneatur, 176. 2. 3. 4. 5. 177. pr.
 qualis ſine inſtantia & condemnatione executionem patiatur, 154. 2. 3. 4
 an recipi poſſit liberandus proximè, carceratus, 151. pr.
 — an præpter aliam, quàm pro qua datus eſt, cauſam teneatur, 159. pr. 1
 an & quando cum Reo citandus, 154. 1. 159. 2
 obligatus Reum præſentare ad omnem requiſitionem, etiam ſi appellatum eſſet, an beneficio, l. ſancimus. C. de fidejufforib. renunciaviſſe cenſetur, 156. med.
 Fidejufforis in Criminali approbator, an & quando teneatur, 155. 2
 Fidejufforis datione in Civilib. an debitum agnoſcatur, 174. 4
 in criminalibus an actio injuriarum ratione injuſti carceris remittatur, 146. 1
 Filius an & quando contra matris confeſſionem ex contracto matrimonio natus præſumatur, 236. 5
 Fiſci Miniſtris utrum ſalarium conſtituendum, an quota mulctarum aſſignanda, 14. 6.
 Fiſcus quæ bona quando acquirat, 8. 1. 381. 2. 383. 4
 an pro deſenſione pauperum expendere debeat, 24. 22
 an & quatenus favorabilis, 382. 8
 quales Miniſtros habere debeat, 16. 4. 14. 7
 quandoque peccatorum populi comelori, 15. f. 7
 Fiſcalis calumniator eadẽ ſententiã, qua reus abſolvitur, condemnandus, 115. 1. ſeqq.
 Fiſci-

Fisci patronorum calumniantium
prætextus, ad effugiendam pœ-
nam. 16.3
Fisci Advocat. V. Advoc.
Fornicatio Clerici, qualis in-
quisitioni Secularis Jud. non sub-
sit, 88.2.3
Fuga injustè detenti, an impune
fiat. 174.5
quænam justa, 244. pr. 2. 4. 174.
3. 4. ex carcere, 245. p.
an & quænam indicium faciat
ad torturam, 243. 1. 245. pr.
246. pr. 6
quænam habeat vim appella-
tionis, 245. pr.
an excusetur sub prætextu, ne
ab offensi consanguineis reus
læderetur, 244.3
Fugâ inductum indicium, quo-
modo purgetur, 246. 6. vers.
unde in specie, & in fin.
Fuga qualis reo aut fidejussori no-
ceat, 274. 2. 3. 4. 245. pr.
Furti in Crim. quomodo Inquisi-
tio formanda. 99. 1. 3
manifesti reus, qualitate non
probatâ an absolvendus, 130.
pr. 5.
excusandi cautelæ, 405. 1. 2. 4.
& causæ, remissivè, 407
Furto auferre an sua aliquando
liceat, 383. 1. remiss
Furti in loco reperta, an contra

possessorem illorum præbeant
indicium. 114. 1
Furta equi, peponum, ovorum, le-
pidè detecta, 133. 2. 139. 14. 111. 18
Furti domestici convictio philo-
sophica. 140. 17. per. tot.
Furtivos equos aliæve animalia,
à detentoribus aliena ea esse
prætententibus recuperandi
consilium, 133. 3. p. tot.
Fur, rupto laqueo, an liberetur,
377. 12. seqq.
pro Furti Inquisito cautela. 283. 1

G.

Gratiam pœnarum impetrandi
cautelæ pro Reis. 365. 1. 366.
1. 367. 4. 5. 6. 7. 375. 3. 376
6. 377. 12. 388. 1. 4.
Gratiæ delicti, ob quod impetrans
captus, an extendatur ad alia,
200. 4. 5
an sit facienda reis ante recon-
ciliatam partem offensam, 363. 4
quomodo sit petenda à Princi-
pe. 389. 1. 2. seqq. 390. 4. 6
ne confessio criminis eliciatur,
391. 2. 3
an & à quibus post sententiam
fieri possit, 403. 5
& in quibus delictis. ibid. vers.
sed caveant.
nulliter concessa an reo sit ser-
vanda, 4. 121. 2.
Gratiæ

Gratiae plenae impetrandae cau-
rela. *anti. sup. manu. 1490.4*

Gratiae qualitas, quibus ex verbis
concedentis Principis colli-
gatur. *400.1.2*

Gratia sub- & obreptitia quae di-
catur. *389.3*

eius impetratoris poene, *390. pr.*

H.

Hippolitus de Marsiliis super pro-
fessa arte rumpondi incanta-
tiones Adversus tormenta ad-
hibitas taxatur. *262.6.7*

Homicidæ sine homicidio inqui-
rendi, *72. obs. 7. pr.*

an propter vulnerati exculpa-
tionem à tortura liberentur,
272.1. & an à morte, ib. n. 2

per canes intersectorum indi-
cati. *136.10. 137.12*

per somnium comitis viatoris.
142.19

Homicidium in casu capture an
sit impunitum, *144. pr. 3*

Homicidii poena ordinaria an &
quando locum habeat inspe-
ctione cadaveris omilla, *339.7.8*
& adversus delictum confiten-
tem cum qualitate, *131.8. vers.*
quod.

Homicidii indicium an & quibus
concurrentibus præbeat, san-
guinis per cadaveris os, nares,
aliundevē, præsentē suspecta

persona effluxus, *64.2.65.4.66*

fin. 4.65. fin.

Homicidii per venenum facti,
accusator quid probare de-
beat, *234.1*

Homicidii simpliciter Accusatus,
delicto simpliciter negato, con-
vinci metuens, an ad proban-
dum confessionis qualitatem,
admittatur, *131. pr. & quo peri-
culo, n. 8*

Homicidii autq̃ ex pluribus su-
spectis, cordium tactu depre-
hensus, *134.5*

Hydrops captivi simulatus quan-
do videatur esse. *179.5*

I.

Icterus captivi quando sit simu-
latus. *ibid.*

Imperii meri actum exercendi
ratio sola an Magistratum ad
inquirendum vel condemnan-
dum movere debeat. *395.3*

Impr. merum an admittatur lon-
giss. temporis præscriptione,
397. vers. sed novisse.

Impr. merum, possessoriorum
actuum occasione, deficiente,
an erectis novis fuscis conser-
vetur. *ibid. vers. quod si occasio.*

Impunitas Criminum unde, *158.1*

Impunitas sponte confessuro pro-
missa an sit servanda, *277.6*

M mm

ejus

ejus promissione an confessio
 eruenda, 276.2
 Incantationes adversus tormenta
 quomodo Judex cavere pos-
 sit, 261.3
 earum cautelæ quænam Chri-
 stianum Judicem deceant. 262.7
 Incantationis pœna, 263.10
 Incantatores consulens examina-
 tor puniendus. 263.9
 Incendiarius culposus an crimi-
 naliter & civiliter simul possit
 accusari, 117.6
 Indicia, praxis criminalis funda-
 mentum. 29.2.211.2.224.3.
 qualia requirantur, 216.13
 quæ non concludant. 241.2.
 246.6
 ex inimicitia, minis, quomodo
 considerata, 242.pr.4.
 ex incantatione an ad inquisi-
 tionem faciant, 98.2
 contra personas in dignitate
 constitutas qualia requiran-
 tur, 266.9
 in Criminibus exceptis qualia
 requirantur, 269.15.17.18
 indiciis tolluntur, 296.pr.verf.
 ratio est,
 repertu difficilia, in crimi-
 nibus, Instrumentorum admini-
 culo patrari solitis, quomodo
 investiganda, 114.f.115.2.3
 sæpè mirifice ab ipsis delin-

quentibus suppeditantur. 137.11
 ad Torturam qualia faciant, 233.
 24.295.1.296.1.311.4.5. seqq.
 ad Torturam ex transactioni-
 bus quomodo evitentur. 237.f.
 238.4
 in accusatorio libello omissa
 quando locum inveniant. 128.4
 ex palpitatione cordis, 134.5
 Furti comestibulum, 139.14
 ruinæ violentæ in casu Homi-
 cidii, 136.9
 exense cruento penes interfe-
 ctum reperto, 246.3
 in casu homicidii noctu com-
 missi. 134.6.142.19
 ex supernatatione in aqua frigi-
 da an ulla infallibilia, 255.2.3
 quàm clara esse debeant. 217.14
 quomodo & quibus commu-
 nicari debeant, 43.5.93.9.225.
 5.226.7.8
 elidendi causæ non propalan-
 dæ, 226.7
 refellendi causâ dilationes con-
 cedendæ, 227.pr.
 ex emolumento occisi quomo-
 do elidendum, 242.pr.
 ubi adversus plures confangui-
 neos existunt, veritate per tor-
 menta non extortâ, quomodo
 procedendum, 239.12. ubi pla-
 nè deficiunt, prudenti Judici
 quid faciendum, pluribus ex-
 emplis

emplis ostenditur, 121. pr. 132.
 seqq. 200. 1. 2
 -quantam prudentiam requi-
 rant, 7. 14
 ex fuga an alienus fidei, 245. 5
 Injuriarum actio an & quomodo
 evitetur, 409. vers. voluti. 2.
 410. 3. 25. 29
 Innocentia Reor. Crim. quibus
 ex causis periclitetur, 33. 14.
 53. 3. 4. 9. 56. 257. 3. 4. 258. 5.
 6. 7. 259. 263. pr. 386. 1. 2. 3.
 387. pr. vers. jam dictus. 396. 6
 7. seqq. 415. pr. vers. hæc enim.
 detecta an amplius contra ab-
 sentem procedendum, 56. 4
 ejus defensio officio Magistra-
 tus incumbit, ib. 5. 52. 2. 55. 3.
 quomodo superioris, 415.
 ejus scrutatio Christiano Judici
 incumbit, 216. pr. 225. f.
 per exempla recommendatur,
 134. 6. 135. 7
 ejus præsumptio unde, 243. 6.
 329. 1. seqq.
 negando probatur, 109. 1
 Innocenti captivam & carcerem
 evitaturum faciendam, 165. n. 1
 terror mortis durior morte, 239.
 4. 240. pr. &
 ipsam mortem infert, 240. pr.
 Innocentes cur trepidant coram
 Judice, 218. 15
 cur fugam arripiant, 245. 5. vers.
 plurimi.

Innocentium condemnatorum
 exempla, 286. 4. seq.
 Inquisitio regulariter prohibita.
 62. 4
 ex officio procedit, 66. 1. an in
 levibus, 62. 3. 4. 5. 63. 5
 ut debeat esse qualificata, 62. 1.
 2. 110. 2. 14. 6
 indebitè facta ad quid obli-
 ger, 63. 5
 hodiè est remedium ordina-
 rium, 67. 6. 123. 4
 ut cum accusatione pariter pro-
 cedat, 67. 7. 8
 quando sit inepta, 77. 4. 5. &
 nulla, 107. 2. seqq.
 nulla ob defectum indiciorum
 an convaleatur, 78. 7. 8. 10.
 109. 10. quare acceleranda,
 87. 1. 2
 in quibus delictis licita sine ju-
 ris ordine, 90. 2
 nulla, an impediat condemna-
 tionem indistinctè, 108. 6
 generalis quando locum ha-
 beat, 107. 3
 ut evitari possit, cautelæ hodie
 vix proficua, 66. 2. 4. 5. 68
 quando propter accusationem
 non cesset, 66. 3
 contra universitatem quando
 procedat, 68. 1. 69
 an & ex quali fama possit insti-
 tui, 77. 6
 Mmm 2 fine

- sine indicibus instituta an invali-
 dari queat, 80.11. seqq.
 an & quando obtineat, nullis
 aliis testibus exstantibus, quàm
 denunciandis, 86.2.3
 Inquisitionis ineptæ exceptio an
 post rem judicatam obstat, 79.
 10. fin.
 Inquisitione super atrocioribus
 durante an Advocatus reo per-
 mitti & indicia communicari
 debeant, 43.4.5
 In Inquisitione super Homicidio
 an sanguinis stillatio tutum
 præbeat indicium adversus su-
 spectos, 63.64.1.2.3.4
 Requisita quædam, 72. obs. 7
 contra auxiliares observan-
 da, 101.3.102.4.5
 Inquisitio contra minorem, vel
 ætatis dubiæ ut procedat, 174.
 3.125.4
 Assassinii quæ requiratur, 84.3.4.7
 beneficii, quibus indicibus præ-
 sticabilis, 115.2
 adversus furem ut formanda,
 99.1.3
 super exorto incendio qualis
 practicata, 88. f. obs. 12.
 super concubinato Clerici, 88.1
 Inquisitio quæ attendenda & ad
 quem finem, 108. pr. 5. 7. 109. 111
 Infantia in captivo quando sus-
 pecta, 180. pr.
 simulatur multipliciter, 186.
 3. fin.
 simulata difficillima depre-
 hensu, ib. 1.
 quomodo cognoscenda, ib. 5.
 188. 6. 7. 189. 8. 190. 9. 10. 191.
 11. 12. 192. 14.
 medicamentis inducta, ut cu-
 retur, 191. 13.
 ita inducta signum, ibid.
 Insolita mala quid inducant, 257. 4
 Inspectionis cadaverum requisi-
 ta formalia, 338. 4
 Instantiam & processum contra
 fidejussores in Criminali. vitan-
 di cautela, 154. 2
 Instrumenta, quorum adminiculo
 delicta perpetrantur, an indi-
 cio esse possint, 114. 1. fin. 115. 2. 3
 Instrumenta Notarii inserto ver-
 bo sponte, an purgetur metus
 250. fin.
 Intellectus termini, Notorium,
 perversus, quàm iniquam cor-
 ruptelam pepererit, 26. 30
 Judex causæ criminali, conscientia
 & honori consulere debet in
 legitimâ admissione Advocati,
 46. 17
 ejus requisita & qualitates, 4. 9.
 11. 31. 5. 7. 13. seq. 25. 29. 21. 13.
 149. pr. 62. 4. 8. 15. 29. obs. 6. 29.
 1. 2. 305. 121. vers. quippe. 113.
 4. 169. pr. 212. 4. 46. 17.

ex consilio sapientum malè ju-
dicans an excusetur, 31.8.9.10
an teneatur sapientes confur-
lere, 32.11
defensiones reorum procurare
debet, 45.13
quatenus habeat, pro se præ-
sumptionem, 144.3. f. vers. nam
produbitan an erimen sit no-
torium, quomodo procedere
debeat, 94.13.14
sine juris ordine procedens
quis sit, 21. fin.
quomodo conscientiam &
quam æquitatem sequi debeat,
21.15.22.16
Advocatos denegans qualis sit,
22.18.21. pr.
attestans justiciam processus,
quantam fidem mereatur, 224.
4.36.4
superiorem non recognoscens,
quousq; progredi debeat, 239.3
an propter criminis atrocita-
tem jura transgredi possit, 265
4.5.6
quomodo confessionem eruere
non debeat, 276.2.278.7.223. pr.
quomodo indagandæ veritatis
causâ simulare & dissimulare
possit, 276.5
quomodo signa delicti indaga-
re soleat, 286.3
culpæ carentiam ut probare
debeat, 209.5

inferior quid facere debeat, su-
periore iniqua mandante, 370.
4. seqq.
propter actum meri imperii
exercendi an ad condemnatio-
nem prorueri debeat, 325.396.
an & ex quibus causis pœnam
possit minuere, 402.1.2
in praxi nondum exercitatus
Academicis studiis inniti num
debeat, 30.5
asserens, famam præcessisse in-
quisitionem, an & quatenus fi-
dem mereatur, 77.6.108. pr.
contra minorem procedens,
quæ debeat observare, 124.1.3.4.6
super injusta captura conveni-
ri nolens quid curare debeat,
146.1.2. seqq.
Judicis causar. Criminal. officium
circa capturam, 144.3
circa informationem super no-
torio, 94.13.15.97.5. seqq.
circa denunciationes, 104. p. t.
105. pr. III. p. t. 112. pr.
circa inquisitionem ineptam,
79.10
circa inquisitionem super furto.
99.1.2
circa deprehensionem morbo-
rum à captivis simulatorum
vel dissimulatorum, 178. pr.3.
4.5.6.7.9.10.186.3
circa cognitionem furoris
Mmm 3 simu-

simulati, 187. usq; 192. 193. 14
 circa cognitionem ulcerum ef-
 fictorum an verorum, 193. 2. 3
 doloris simulati, 195. 196. p. t.
 circa rationem Carceratorum,
 160. 1. 2. 164. 3. 169. 4
 circa receptionem fidejusso-
 rum in relaxatione captivorum
 154. pr. 2. f. 155. 1. 2. 156. in med.
 circa interpretationem salvi
 conductus, 205. pr.
 circa oppositionem exceptio-
 nis nondum impetrati salvi
 cond. 204. 8
 circa processum ad torturam,
 232. f. 29. 1. 2
 circa actum torturæ, & examen
 in eâ, 290. 5. 291. 345. 7. 346. 11.
 323. 5. 289. 248. 2. 249. pr. 253.
 6. 254. 9. 220. 23.
 circa torturam super nominan-
 dis complicibus vel novis cri-
 minibus, 298. 5. seqq.
 circa repetitionem Torturæ,
 333. 3. 334. 7
 circa probationem famæ ad ef-
 fectum indicii ad Torturam,
 305. seqq.
 circa cadaveris & vulnere in-
 spectionem, 75. 8. 338. 4
 in casu homicidii mandati, 411. 3
 in casu furti, domino de abla-
 tione, se non invito factâ prote-
 stante, & se debitorem furis

asserente, 405. 3. 406
 in defectu indiciorum 200. 3
 circa variationem & trepidatio-
 nem rei vel testis. 300. 222. f. 301
 in casu rumoris popularis super
 condemnat. vel relaxatione
 reorum, 3. 222. f. 301
 circa ferendam sententiam,
 217. f. 218. pr. 271. 19. 29. 1. 2
 in casu pœnæ corporalis succe-
 dentis pecuniariæ, 394. 4
 circa conversionem reorum,
 398. 3. 399. 4. 5. 6
 circa impetrationem gratiæ
 invalida, 412. 1. 2
 circa gratiæ restrictionem,
 200. 4
 in casu petiti examinis testium
 super innocentia absentis, 165.
 1. 2
 in executionis actu. 412. f. 413.
 2. 3
 in casu nunciatæ condemnati
 excellentiæ in aliquare, 366. 1
 Judex an teneatur injuriarum
 utens exploratione per aquam
 frigidam, 255. 4
 Judex in exceptis & occultis de-
 lictis ad torturam promptior
 esse debet ac in aliis, axioma
 vulgare, quo sensu capiendum,
 265. 4. 5. 6
 Judici suspecto an committenda
 ulterior cognitio, nullitate
 reper-

- reperita, 361.31
 Judicis suspecti recusandi benefici-
 cium an à Principe tolli possit, 361. fin.
 Judici quando non credatur inju-
 rato, 177.6
 Judicum zelus in indagandis cri-
 minibus, 347. in med.
 Judicum Secularium in delictis
 Clericorum officium, 88.1. &
 seqq. 90.11.167.1.
 Judicum Superiorum cura pro in-
 nocentia, contra inferiorum
 Judicum. vel commissariorum
 Criminal. imperitiam vel ini-
 quitatem qualis requiratur, 414.4. seqq.
 Judicii divini reservata, 271.19
 Judiciorum Criminalium corru-
 ptelæ, 11.7.8.13.1.23.21.19.
 pr.9. seq. 20.21.27.17.13.23
 & conditio miserabilis, 77.8.
 13. seqq. 41.6. fin.
 Iudiciis Criminalibus præesse
 quare nobiles, & digniores de-
 decori sibi ducant, 2.5.6
 In Iudiciis Criminalibus an &
 quatenus admittatur procura-
 tor vel defensor, 55.1. seq. 56.
 5.7.8.9 & 58.50.60
 ratione sui interesse quinam
 intervenire possint, 56.6.7
 Iudicii Criminalis contra mino-
 rem requisita, 124.1.3.5.125.6. fin.
- Iudicium diffamationis quale sit, 126.2
 an præventio in eo locum ha-
 beat, ibid. vers. unde. &
 an & quando declinari possit à
 diffamatore, 127.3.4
 Iudicialis obligatio fidejussorum
 Crim. quem habeat effectum 154.4
 Iura an, quo sensu, & quibus Ma-
 gistratibus liceat transgredi, 267.11.12.268. ib.
 Iuramentum Medicorum & Chyr-
 urgorum an in quovis actu vi-
 sitationis exigatur, 73.4
 quale sit, ibid.5.
 veritatis, an sit restringibile. 163. pr.
 purgatorium fugientis quid
 operetur, 246. fin.
 Iuris consultorum Responsa, Vid.
 Responsa.
 Iustitiæ cursus an relaxatione reo-
 rum sistatur, 153.1
 Iustitia misericordiâ temperanda, 363. in fin.
 L.
 Lacrimarum retentio an indi-
 cium ad Torturam super vene-
 ficio præbeat, 256.1.257.3.4
 Latrocinii crimen, ut dicatur no-
 torium, quæ requirantur, 43.3
 L. Diffamari. V. beneficium. L. dif-
 famari.

Lex nova generaliter loquens,
qualiter sit intelligenda, 352.9

Libellus accusatorius quomodo
formandus, 128.3.1

Libellus cum omnibus qualitati-
bus propositis probari debet,
129.3

M.

Magistratus officium, 23.21.16.4.5

Magistratus vilipendunt hodie
sanguinem humanum, 15.2

quibusnam deferendi vel non,
11.9.13.2

venales an Reipublicæ utiles.
11.7. seqq.

Magistratus qualis pœnam remit-
tere ad resciscendos socios cri-
minis possit, 199.1

qualiter Clementiam cum se-
veritate temporare debeat, 362

Magistratus quomodo obligetur,
122.2

Majestatis læsæ Crimen calumniis
aptum, 347. in fin.

quinam illi magis obnoxii. ibid.

Malitiæ Autor Diabolus, 14.7

Malum malo curare num liceat,
99.2. f.

Mandati executio ubi attendatur
magis quàm verba, 86. f. 9

Mandans an teneatur ratione ex-
cessus, 411.4

& de delicto ante mandatum
commisso. ibid. 5

Mandatum speciale an ad capu-
ram requiratur, 167.1.2

an & quatenus in delictis ex-
cuset, 372.4. seqq.

Medicus ex quibus indiciis cau-
sam morbi rimetur, 198. f.

Medici depositio V. Depositio
Medic.

Medicum diverbium ad statum
Politicum applicatum, 272. pr.

Melancholiæ simulatio unde co-
gnoscatur, 187.5. 188.6.7. 189.

Mendicorum validorum fraudes.
8. 190.9

Merum Imperium penes quos
olim resederit, 177.1

quibus quo jure hodie compe-
tat, 177.1.2.3

quam viluerit, 177.2.4

Minoris curatorem non habentis
accusatio vel inquisitio an va-
leat, 124.1.3

Minor sine curatore confessus an
sibi præjudicet. ibid. fin.

an contra confessionem crimi-
nis restituatur, 17. pr.

Morbi difficulter simulabiles, 183.

à captivis simulari soliti. 177.1.

& quomodo. ibid. & 181.8

Mores hodierni in convivendo
cum delinquentibus damnantur,
54.8

Motu

- Motuproprio clausula, in Principis concessione bonorum vacantium, quando nihil operetur.** 8. 1
in Principis mandato, quando faciat, ut inquisitio sine iudiciis valeat. 80. 13
Mulctarum quota in Ministris Fiscalibus deferenda, 14. 6. seq. compendia bono Principi exorsa, 14. 7
excussionibus vel surrogationibus illegitimis scandalum publicum præbetur, 15. pr.
Mulieris astutia, 236. 6
Multitudo suppliciorum Principi æque turpis, ac funerum medico, 23. 20
Muti testimonium quâ forma fiat, remiss. 33. 1. in fin.
Mutuatarii nomen & persona oblivioni tradita, quomodo restituta, 139. III. 15
- N.
- Negans simpliciter delictum quo iure gaudeat,** 109. 1
Negationes liquidæ probationis ibid. vers. & omnes,
in Negatione persistentes complicæ, quamvis torri, condemnati & ad locum supplicii ducti qualiter puniendi, 240. in med. vers. si tamen,
- Nocenti favere an melius, ac innocentem præjudicare,** 25. 29
Nominatio socii Criminis an & quando faciat indicium ad torturam, 311.
Notorium quid sit, 91. 5. 92. 6. 8. 27. 32
eius cognitio quàm difficilis, 27. 33. 91. 3. 96. 1
an sit excusabile, 27. 33. 92. 7
Notorii effectus quando emergat, 93. 8
Notorium asserenti Iudici an credatur, 94. 14. & quando Principi. ib.
Notorii informationes quomodo assumendæ, 94. 13. 15. 95. 16. 97. 5. seqq.
qualitas per duos testes ut probabilis, 96. 2. 4
Notoriis Criminosis an fides servanda, 207. 18
Notorietas quorum criminum non admittat Advocatum, 45. 13. 26. 30
Notorietatis punctus ante omnia discutiendus, 95. 17
Numeratio & promissio in cr. falsitatis an differant, 85. 8
Nullitas processus an committatur denegata Reis morâ, 25. 29
Nullitates ex ruditate Iudic. Criminal. promanantes an remorentur processum. 26. 29. 32. 13. 17
Nullitate reperta an causa remittenda
- N n n

tenda ad Judicem notoriè suspectum, 360. in pr. 30. 31
 Nullitatis querela an & quando
 contra torturæ decretum vel
 processum locum habeat, 288.
 fin. & seq.
 in Criminal. an & qualiter in
 Camera recipienda, 359. 27. seqq.

O.

Officialium Principis iniquitas
 111. 3. 170. f.
 quomodo præcavenda. 14. 5
 Opinio, qua omne delictum, de cu-
 jus corpore & reo constat, pro
 notorio etiam ex Doctorum
 mente habetur, quomodo ir-
 repserit. 27. 30. 31

P.

Pacis publicæ violator, quomodo
 accusari possit, 117. 6
 Pacis fractæ accusaturis Clericis
 observanda, 119. 1. 2. 3
 Pactum gratuitum an operetur
 Criminis confessionem ad tor-
 turæ indicium, 238. 3
 Pactis privatorum an vindictæ
 publicæ derogetur. 118. 3
 Parricidiorum in uxore commif-
 sorum falsæ confessiones in tor-
 turâ, 34. 16
 Parricidii suspectorum filiorum
 innocentia unde indicata, 134. 6

Paupertas an & quousque in furto
 excuset remiss. 407. pr.
 Pœna mortis an reo filio vel patri,
 à patre vel filio Judici oblato
 remittenda sit, 364. 1. 2. seqq.
 Pœna an & quando remitti vel
 minui possit, 367. 4
 Pœnæ mitigationem procurandi
 cautelæ & causæ, 372. 1. seqq.
 392. 3. 393. 5
 Pœnæ mitigationis causa an &
 quando in sententia exprimen-
 da, 403. 4
 Pœna an remittenda meretricem
 ducenti reo, 376. 7. seqq.
 Pœna corporalis quando in pecu-
 niariæ locum surrogari possit,
 394. 2
 Pœna condemnatos veneno inter-
 ficientium confanguineorum
 373. 5. seq.
 Pœna capitis quid comprehendat,
 378. 16.
 Pœnæ ordinariæ in casu homici-
 dii evitandæ cautela, 408. obs.
 25. obs. 26
 Specialis pro mandante, 411. 2
 Præcipitatio quid, & ubi cavenda
 25. 29. 33. 15. 46. 16.
 Prælati an voluptuariè absunta
 restituere teneatur, 407. vers.
 immo ipse.
 Præmiis quando invitandus sit
 popu-

- populus ad autorem delicti indicandum, 122.pr.
 Præmia talia unde debeantur, ibid.4
 Præsumi pro Iudice, quatenus sit intelligendum, 144.3.f.
 Præsumptio pro Iudice militans an corruat, non observato juris ordine, 21.14
 Præsumptionis pericula ex morte carcerati quomodo custos evitare possit, 164.2
 Præventio quando locum habeat, quoad Iudicium diffamationis, 126.in fin.
 Princeps quando sit Tyrannus officialium culpa, 6.13
 officialium iniquitatem quomodo præcavere debeat, 14.5
 an Magistratus venales debeat habere, 11.7.8
 in constituendis iudicibus criminalium causarum quid attendere debeat, 4.9.5.10. seqq.6.13
 quare calumniis Fiscalium con-
 niveri non debeat, 16.4
 damna belli tempore illata an remittere possit, 71.2
 qualem circa mulctarum fructus se gerat, 14.7
 quomodo ad illicitas bonorum delinquentium promissiones inducatur, 9.5
 an defensiones necessarias ex plenitudine potestatis auferre possit, 9.6
 quosnam sapientes esse putet, 10.6
 raro subditorum gravamina resciscit, 14.5
 quomodo caveat, ne consili-
 riorum quispiam fac totum sit, 14.4.5.an contra forum consci-
 entiae possit dispensare. 72.5
 Principes à Deo & naturâ dotati præ aliis, 9.4
 an veniam delictorum, parte adversa non reconciliata, face-
 re debeant, 363.4
 quando & quorum delictorum gratiam facere possint, 375.4.
 seq.
 Principum gratiam facientium mens clare exprimenda in lit-
 teris, 71.1
 remissio generalis an ad imma-
 nisima extendatur, 72.3
 mandatorum & motus proprii prætextus & abusus, 81.in pr.
 vers.eadem quoque.
 Privati quando licet resistant oc-
 cupaturis bona delinquentium donata, 9.2
 Privilegia militiæ quoad exem-
 ptionem à tortura quando non
 prosint, 266.8
 Probatio Delictorum qualiter &
 N 2 cur

- cur à delinquentibus impedia-
tur, 111.112.pr.
- Probatio necessariae defensionis**
quando evitari possit vel non,
128.2.130.5
- Probatio plena delicti qualem**
processum non convalidet, 107.2
- Probatio homicidii ex veneno ut**
facienda vel non, 235.3
- veneficii per aquam frigidam**
diabolica est, 254.f.
- per duellum etiam in Crim:**
laes. majest. impia est, 255.f.
- famae quàm multa requirat,**
305.306.307.308.
- qualitatis Testium, esse o-**
mni exceptione majores, quan-
do requiratur, 315.2.320.
- vers. quapropter.**
- Probationi semiplenae quando**
subtrahatur fides, 321. vers.
- denique:**
- Probationis necessariae defensio-**
nis defectus an inducat tortu-
ram, 280.4
- Probationis plenitudini diffidens**
accusator qualiter ad tortu-
ram simul libellare debeat,
127.1.2.128.3
- Processus in Criminal. an coar-**
ctandus, 25.29
- nullus est, probatione absen-**
tia causarum non admittitur,
18.10
- item si iudex opposita exce-**
ptione loci non tuti, &c. eo-
dem in loco in causa princi-
pali processerit, 204.8
- ordinarius etiam in Crimin. ex-**
ceptis observandus, 269.13.
- seqq.**
- & notarietate Criminis dubia,**
94.11
- legitimè formandus, 61.1**
- Processus Crim. formale requi-**
situm quodnam, 77.4
- nullitas an operetur impuni-**
tatem, 225.pr.
- vel absolutionem ab observa-**
tione Judicii, 79.10
- adversus homicidam formale**
quoddam, 73.3
- L. Diffamari usus in quibus**
causis fit, 126.1
- Processu eodem quomodo contra**
quos agi possit, 117.6.115.1.
- 116.2.3.4**
- Procurator in Criminal. vid Ju-**
dicium Criminal.
- Promissio pecuniae ubi sit pro nu-**
meratione, 85.8
- Protestatio super agendo civili-**
ter quando & quare sit ne-
cessaria Clericis, 119.2
- Protestatio pro relaxato sub**
cautione, qualis, quid opere-
tur, 148.10.12.
- Prote-**

Protestatio accusatoris de non
desistendo iudicio pœnali
quando & quare necessaria.

158.2. junct. 157.6

Protestatio Fidejussori reum si-
stendi an ad liberandum pro-
sit,

166.4

Protestatio iudicis super com-
plicibus & mandantibus tor-
turam adornantis, an & quan-
do pro vel contra operetur,

298.5. seqq.

Pulsuum immutatio pro stabi-
liendo morbo simulato, quo-
modo deprehendenda,

181.

fin. 182. pr.

Q.

Qualitate Criminis libellatâ, non
probata, an & quando reus
sit absolvendus vel non,

3.4. 130.5

Qualitas in teste, omni exceptio-
ne majorem esse, an præsu-
matur,

315. fin.

R.

Rationis paritas quid operetur,

219.10

esse quid operetur,

353. f.

354. pr.

Rationum redditio propter mi-
sericordiam, an severitatem

melior. 215. fin. inter Ma-

gnatem & administratorem
controversarum redditio ubi
facienda,

121

Ratificatione an delictum com-
mittatur,

70.7

Reatus occultissimi deprehen-
dendi via per exempla osten-
ditur,

132. per tot. ferè obs.

38.

Reconveniri ubi accusator ca-
lumnians possit,

116.5

Referens ex natura veluti decla-
ratur,

352.8

Rei quatenus sint favorabiles,

16.

5.24.24.44.9

Rei Criminum vid. Crimin. Rei,
Reorum defensio quibus maxime

sircuræ,

22.17

Relatio ex actis in colleg. Icto-
rum, an uni committenda,

35. fin.

Relatio Medicorum vid. Deposi-
tio Medicor.

Remissio Criminum in bello pa-
tratorum quomodo fieri so-
leat,

71.1.2

generalis ad quæ extendatur,

71.3

impetrata an in foro Consci-
entia absolvar,

72.5

Renunciatio Defensionis in Cri-
minalibus an valeat,

17. fin.

— **L. sancimus** C. de fidejuss. quo-
modo & ad quem effectum fiat,

156. in med. vers. sic quoque.

Nnn 3 Resi-

- Resistere** quando liceat occupaturis bona delinquentium donata, 9.2
Responsa Ictorum in causis Criminalibus necessaria, 32.11. seqq.
 — quomodo intelligenda, 41.7
 — nimis leviter hodiè cudi, nec semper errorum esse expertia, querela, 42.8.416. pr.
 — & sæpè magis amore confulentium, quàm Justitiæ, 41.7
 — quali providentia, & dexterritate in Crimin. fieri debeat, 32.13.33.13. seqq.
 — super tortura, ut fieri soleant, 220.23
Responsurorum officium circa litteras extra acta scriptas 36.4
 & recommendatitias, 37.5
Responforum exploratio quibus technis tenetur & quare, 38. 2.39.4.3
 quomodo evitari possit, 39. 3.4
 favorabilitas in malis causis aucupari solita, 40.5.6
Restitutio in Integrum ex causa absentiae in Criminal. quando habeat locum, 58.10
Revelatio conspirationis de frangendo carcerem an impunitatem mereatur. 388.4
Rotulatio Actorum in Criminal.
 Judicis fidem requirit, 35.1.2
 & quales Advocati cautelas. 36.3.5
Rotulus Examinis in Criminal.
 quomodo conficiendus, 320. f.321. pr.
 S.
Sacerdotes quàm illicitè Reos instruant. 162.8. per tot.
Sacrilegii index canis, 138.13
Salarium ministrorum Principis unde depromendum, 12.9. fin.
Salvus conductus qualis sit cautio. 202.5
 à quo impetretur. ib. 6.203.7
 quomodo concedendus, 204. 10.
 ex quâ causa, 203.7
 & quibus concedendus, 201. 1.209.24. & pro quibus delictis, 209.23
 quam securitatem quibus præstet, 201.2.4
 generalis ad quid restringatur, 204.11.205. pr.
 datus à non habente potestatem quatenus servandus, 203. 7. vers. & judices.
 ejus securitati quando non sit fidendum, 204.9
Salvo conductu nondum impetrato.

- petrato, quid citato sit con-
sultum, 203. fin.
- Salv. conductus an & à magistra-
tu locorum transeundorum
impetrandus, 210. 25
ad totam causam, vel renova-
tio impetranda, 205. 5
sub quibus clausulis concedi
soleat, 206. pr. vers. unde.
208. 20. 21. fin.
- quando sub clausula, deli-
ctum pro notorio æstimatum
non iri, & defensiones audi-
tum iri, desiderandus. 207. pr.
conditione sub qua, non im-
pletur, an valeat, 209. pr.
temporalis de momento in
momentum currit. 205. 12. 13
bona fide ut sit interpretan-
dus. 205. pr. vers. cum secur.
contrafacienti reo an licitè
violetur, 206. pr.
an violetur à provocato per
defensionem. 206. vers. quam-
vis.
- ut violetur, retia affecurato
tenduntur, 206. vers. credide-
rim.
- sub clausula bñi et vñi pñi-
ctus erant / datus an admit-
tat appellationem ab inter-
locutoria Torturæ, 208. 21
- Salvum conductum habens, cita-
tus quando non teneatur com-
parere, 210. 26. 27
- Sanguinis humani vilipendium
hodiernum, 15. 2
- Sanguinis ex cadavere fluxus præ-
sente homicidii suspecto quid
esse putetur, 63. 2
an faciat indicium ad tortu-
ram, 64. 2. 3. seq.
- Istius fluxus causa naturalis,
65. pr.
effluxus iste an sit præterna-
turalis, an Judex scire possit
65. 4. vers. verum.
- Scriptura sacra continet arche-
typum boni & æqui, 316. fin.
- Sententia in Criminali. ex confi-
lio sapientum ferenda est in
Germaniâ, 32. 11.
in Elect. Sax. aliàs nulla est,
ibid.
- Sententia condemnatoria ad mor-
tem quomodo concipiatur,
378. 15. 16. non transiens in rem
judicatam, 408. in med.
- Sententiæ condemnatoriæ diffe-
rentiæ cautelæ, 401. 1. 3
iniquitas an & quando Judici
Acta transmittendi vel Fa-
cultati consultæ adscribenda,
415. vers. multi hac. &c.
- vim quid habeat, 154. 4
- conceptæ tenorem præscire,
ubi honestè fieri potest, re-
fert.

- fert. 38. 1. iniquæ nomine quis
 teneatur, 28. 1. obf. 5
 Declaratoriæ necessitas in ac-
 quisitione bonorum vacan-
 tium, 8. 1
 item ad naturam Crim. no-
 torii, 27. 30. 33. 95. 17
 ista quid propriè sit, 91. 4
 quid istam præcedat, 27. 28.
 33. 95. 17
 istius loco quid usurpetur,
 95. 17. vers. ego tamen.
 Sententias prolatas in Criminal.
 statim sequitur executio, 33. 14
 Sententiarum trium conformitas
 quando non operetur exe-
 cutionem, 416. vers. si itaque
 superiores.
 Simulatio quando utilis, 239. 1
 an superiorem recognoscen-
 ti affectanda, ibid. 3
 Severitas Judicium Crimin. per-
 stringitur, 220. 24. 221. 25. 26
 Simulatio morborum quibus me-
 diis procurari soleat, 181. 8
 in captivis ut cognoscatur,
 179. pr. vers. consideranda,
 178. 3. 4. 179. 5. 180. 6. 7. seqq.
 ulcerum, 195. 196
 & doloris ut cognoscatur,
 196. 6. 197. 7
 in servo iter cum domino sub-
 ire detrectante quomodo à
 Galeno detecta, 179. pr.
- Simulatio condemnationis ad
 mortem quando adhibenda,
 239. 240
 Societas delinquentium quo me-
 dio detegi & capi possit, 201.
 pr.
 Somnium index homicidii, 142.
 19.
 Somnus suspecti in casu homicidii
 quando & quatenus præbere
 possit indicium pro innocen-
 tia, 134. 6
 Sortilegium V. Incantatio.
 Spoliatus ante inquisitionem &
 convictionem reus Criminis,
 an sit ante omnia restituendus,
 26. 29
 Sponte comparere an dicatur, ci-
 tatus veniens & permittens se
 capi, 153. 13. vers. eandem.
 Sponte verbo, in instrumento po-
 sito, an metûs vitium purge-
 tur, 250. fin.
 Spontanea comparitio an profit
 ad absolutionem, 153. 13
 an mereatur relaxationem sub
 fidejussoribus, 152. 12
 absentis de fuga suspecti an
 profit ad actum judicalem
 & innocentiam purgandam,
 153. 13. vers. eandem.
 confessio an profit ad poenæ
 mitigationem, 373. pr.
 Spon-

Spontanei natura ex morali disciplina petenda, 278.8. vers. nec ibi.

Statutum an Valeat, ut Inquisitio ob indiciorum defectum nulla per subsequentem confessionem convalidetur. 78.8

Statutum an tollere possit appellationem, 354.13

Stupor carnis humanæ in tormentis, unde vel naturaliter, vel fraude carnificis esse queat, 252. pr. 4.5

Stupri violenti delationis falsitas, subornatâ tentatione ejusdem detecta, 135.7

Subreptitia gratia Principis quæ dicatur, 389.3

Subditorum misera conditio sub quali Regimine. 13.3

Suggestiones in examine Torturæ fieri solent, & quomodo, sed vitandæ & qui, 248.5. remissivè.

Syncope simulata unde cognoscatur, 184.8.10

Syndico universitatis inquisitæ vel accusatæ quæ observanda, 68.1.69.2.70.7

in Syndicatu quibus casibus teneatur Judex, 28.1. obf. 5.46.

17 78.9.97.5. 104.2.116.3.

233. pr. 279.2.290. pr. 292.1.

365.5.297.1.300.1.322.1.

T.

Temporis diuturnitas an & qualiter ad mitigationem pœnæ prosit, 392.3

Terminus pro excusanda calumniâ quo casu statui debeat, 116.2.3

Testimonia de vulnere Lethalitate. vid: Deposito Medic. & vulner.

Testificatio de delicto ipso immediate ut fiat, 315. pr. Medicorum in Crimine: veneficii qualis noceat Reo, 340.10

Testimonium unius periti quandoque valet, 75.9

an receptum post inquisitionem nullam, hujus convalidationem operetur, 78.7

de delicto nocturno unde falsitatis arguendum, 297. pr.3

Ad testimonii validitatem quando requiratur articulatio & probatio qualitatis Testium, 315.2.320

Testium difficultas & defectus in Criminali unde, 27.3

examinatio quo casu ex officio facta esse & de hoc exactis constare debeat, 56.5

Depositiones quomodo annotandæ, 320. fin. seqq.

an per relationem, 321. pr. Ooo subor-

subornatio ut evitetur complicitibus absentibus, 332. obs.

43

deponentium variatio quare interdum & à quibus capetur, 112. 2. 3. utque evitetur,

113. 5. 7. 8

super notorio interrogatio & examinatio qualis esse debeat,

97. 5. seqq.

depositio super notorio quæ sufficiat.

98. 9

super notorio productorum subornatio unde præsumatur,

92. 8

dicentium contenta in articulo esse vera, aut, veritatem esse sicut alter deposuit, an sit ulla probatio,

82. 5. 7

dictum antè, quando per ulteriorem responsionem, se nescire, non vitietur.

98. fin.

variatio ut puniatur,

112. 1

depositio per verba, fortè, puto, ni fallor, videtur: vel circa &c. an in materia indicio-

rum Torturæ probet,

217. 14

depositionis error qualis, quando & quomodo possit ac debeat corrigi.

113. 6

indebitè tortorum depositio an faciat indicium,

231. pr.

vers. propter.

accusatorum receptio an sit li-

cita, 107. pr. vers. subdens. receptio ex officio Jud. quando fiat.

221. fin.

interrogatio, num possibile sit rem aliter habere, quando obtineat,

241. fin. seq.

assertum, rem aliter se habere posse, an dicti conclusionem admittat,

242. pr.

pro innocentia depositorum inficiorum Criminis, productio fraudulenta,

111. per

tot. 112. pr.

repetitio quando & qualiter fieri debeat,

233. 24

Testis unicus ad operandum indicium ad Torturam quas debeat habere qualitates, 314. 1. seqq. & quale debeat esse delictum, 319. vers. hoc tamen.

Thesauri reconditi conscius vicinus ob fidem non servatam lepidè delusus,

140. 16

Tiberius, Torturio,

214. pr.

Tortura quid sit

30. 4. 143. med.

213. 7. 9. 214. pr. 211. 2. 318. in

med: unde orta. 211. 1. an licita,

215. 6. 319. pr.

contra quem usurpanda,

304. 1. 266. 8

an contra indebitè captum,

143. vers. quando quis. In qui-

bus

INDEX.

475

bus delictis locum inveniat.

220.17.219.18.19

an contra furtum confitem-
tem, sed allegatum rei domi-
nium non probantem, 283. fin.

& 284. pr. an in furto dome-
stico & minimo 219. 18. 19.

an ubi poena ordinaria corpo-
ris afflictiva in mitiorem de
jure mutanda, 219. 19. in med.
sine legitimis indiciis impro-
bata, 268. pr.

& facta, in iudice punienda,
etiam si crimen detectum fue-
rit, 228. 11

an & quo sensu in exceptis
Delictis promptius expedien-
da, 264. 2. 3

facta sine indiciis quomodo
probetur, 224. 4

facta sine indiciis nulla est &
cuncta sequentia, 227. 10.

229. pr.

inde furti confessione non ob-
stante, quidam liberatus, 231.

18

ne ita nulliter fiat, quomodo
evitetur, 231. 19

an unquam locum habeat, si
veritas aliter possit manife-
stari, 265. 5. 4

præviâ interlocutoriâ quali
instituenda, 232. 23. 24. 29. 2

ut fieri possit, indiciorum suf-

ficientia arbitrio Iudicis æqui
commissa adesse deber, 212. 5.

215. pr. 11

indicium an & quando testis
unicus non operetur, 315. 2.

316. 3. 17

indicia an & quando ex trans-
actione resultent, 238. pr.

2. 3

an res in loco delicti reperta
indicium faciat, 243. 5

an convenientia vestigiorum,
ibid.

an fuga ex carcere, 245. pr. vel
aliâs, 244

an testes non citato reo assum-
pti, 232. 24

ex indiciis justè infligenda, an
& quatenus probatione bonæ
vitæ & famæ evitetur, 273. p. t.

an probatione, alium posse
criminis insimulati esse reum,
241. 1. seqq.

an comparitione spontaneâ,
243. 6

ad quem finem fiat, 279. 2. 280.

4. vers. quia confessiones. Ubi
& quibus præsentibus fieri
debeat, 341. 1. 2. 4. 345. 7. 347

per quales carnifices non sit
expedienda, 253. 6

Torturæ abusus, 287. pr. 221. pr.

214. pr. vers. hinc Zelo. 213. 8.

334. vers. sed hæc quidem faci-

Ooo 2

lis

lis admissu, difficilis excusa-
tu. 267. m. ut in Iudice punien-
dus, 220. 24. add. 292. 3. 221. 25
lenitas sequenda, 215. 11. inter-
pretatione facta contra accu-
satores, 216. 12
Spectaculum quàm formida-
bile, 213. 9. 342. 5. sævitia in se-
creto aucta, 341. 2. 3
à minis, terrore & decreto an
appellari possit, 384. f. seq. 287.
1. 2. seq.
evitandæ cautela pro eo, apud
quem res furtiva reperitur. 295. 1
Actu instante, quamdiu Reo
cibus & potus denegandus, 289.
1. seq. 253. 8
an Reus cum advocato ad Lar-
gam ponendus, 18. 6
an carnifices cum reis soli esse
& quatenus per mittendi, 253. 6
gradibus accensentur minæ &
terror, 278. 8.
modus unde & qualiter arbi-
trandus, 218. 15. 220. 21. 22. 230.
fin. 231. pr.
continuatio, quo sensu crude-
litatem inducat, 229. pr.
nullius & immoderatæ effe-
ctus, 227. 10. 229. pr. 230. 17
repetitio an & quando sine no-
vis indiciis concessa, 333. 3. 220. 22
quando propter variationem
millimodam illicita, 16. 6

actui an Iudex semper astare
debeat, 290. 5
in puncto quando sit opus pru-
dentiâ, 7, 14. 293. 212. pr. 322. pr.
ibi an defensiones ex officio
supplendæ, 222. pr. 28
examen cautè & per quos insti-
tuendum, 248. 3. 4. 5. 249
& quomodo sine interrogat.
speciali & suggestionem, ibid:
an de aliis delictis, quàm quo-
rum exstant indicia, licitum,
302. f. 303. 1. 3.
an per carnificum ad hoc vel il-
lo modo confitendum instru-
ctiones vel suppositionem char-
tulæ sortilegæ adjuvandum,
251. 1. 3. f. 252. pr. 4. 5. 253. 7. 1.
247. 1. 2
ut cedat reus, an cibus habilita-
ri possit, 254. pr. vers. ne dicam.
vis an per incantationes fran-
gibilis, 261. 2. 4
ne ita enervetur, quomodo ju-
dex cavere possit, 16. 3
contentus in quibusdam, un-
de, 260. 1
subjectus furti insimulatus con-
fessione non obstante cur li-
beratus, 93. 10
In Torturâ, falsæ confessiones
parricidiorum in uxore, extor-
tæ, 34. 16
super homicidio, in negatione
quali-

- qualificata perseverans, an absol-
 vendus, 281. pr.
 negans confessus vel convictus,
 an purget indicia. 298.2
 de aliis delictis, quàm quorum
 exstant indicia, instituta, nega-
 to principali delicto, an Iudex
 præsumatur de eo interrogasse,
 303.2
 ad impediendam appellatio-
 nem in casu legitimæ proba-
 tionis exstantis factâ, in negan-
 do persistens, an purget proba-
 tiones & absolvendus sit, 229.
 14
 Torturæ nullitates pueriliter à
 iudice excusatæ, 221.26
 Torturâ commissa homicidia in-
 nocentum ut celari soleant,
 345 8.9.10
 Transactio de vulnere, & omni
 exinde sequibili, an & quate-
 nus sit licita, 118.1.2
 eum offenso an præbeat indi-
 cium ad inquirendum, 237.1
 an & quando ad torquendum.
 ibid. 238. pr.
 supercrimine, de quo non li-
 cet transigere, qualis non fa-
 ciat indicium ad Torturam,
 238.2.3
 Transmissio Actorum, à quibus Ju-
 dicibus sit facienda, 30.5. vid.
 plur. actor. transmiss.
- Trepidatio rei vel testis quare fal-
 lax indicium, 301.9. seqq.
 Tutus locus an sit, unde non licet
 securè recedere, 202.3
 an propter pestem, bellum, vel
 potentes inimicos, 210.27
 V.
 Verba assertiva in principis man-
 dato, quatenus adjuvent vali-
 ditatem Inquisitionis sine In-
 diciis, 80.14
 Verbi, pertinere, significatio, 99.2
 subtrahere, in casu furti, usus,
 100.3
 Verborum alter alteri, alii aliis,
 in materia Inquisitionis con-
 tra delict. auxiliares, usus,
 102.4
 Verisimilia sequenda, 355.16. seqq.
 Verisimilitudo unde colligatur,
 16.20
 Veritatis misera conditio sub qua
 li regimine sit, 13.3
 fidem quomodo occupare pos-
 sit fama mala, 106.1.
 investigandæ consilium in fur-
 to animalium, 134. pr.
 Vestitus quam præsumptionem
 faciat, & an honorem conci-
 liet, 51.16
 Victoria clientibus quare non
 promittenda ab Advocatis, 18.9
 Vindictæ publicæ an derogetur
 per

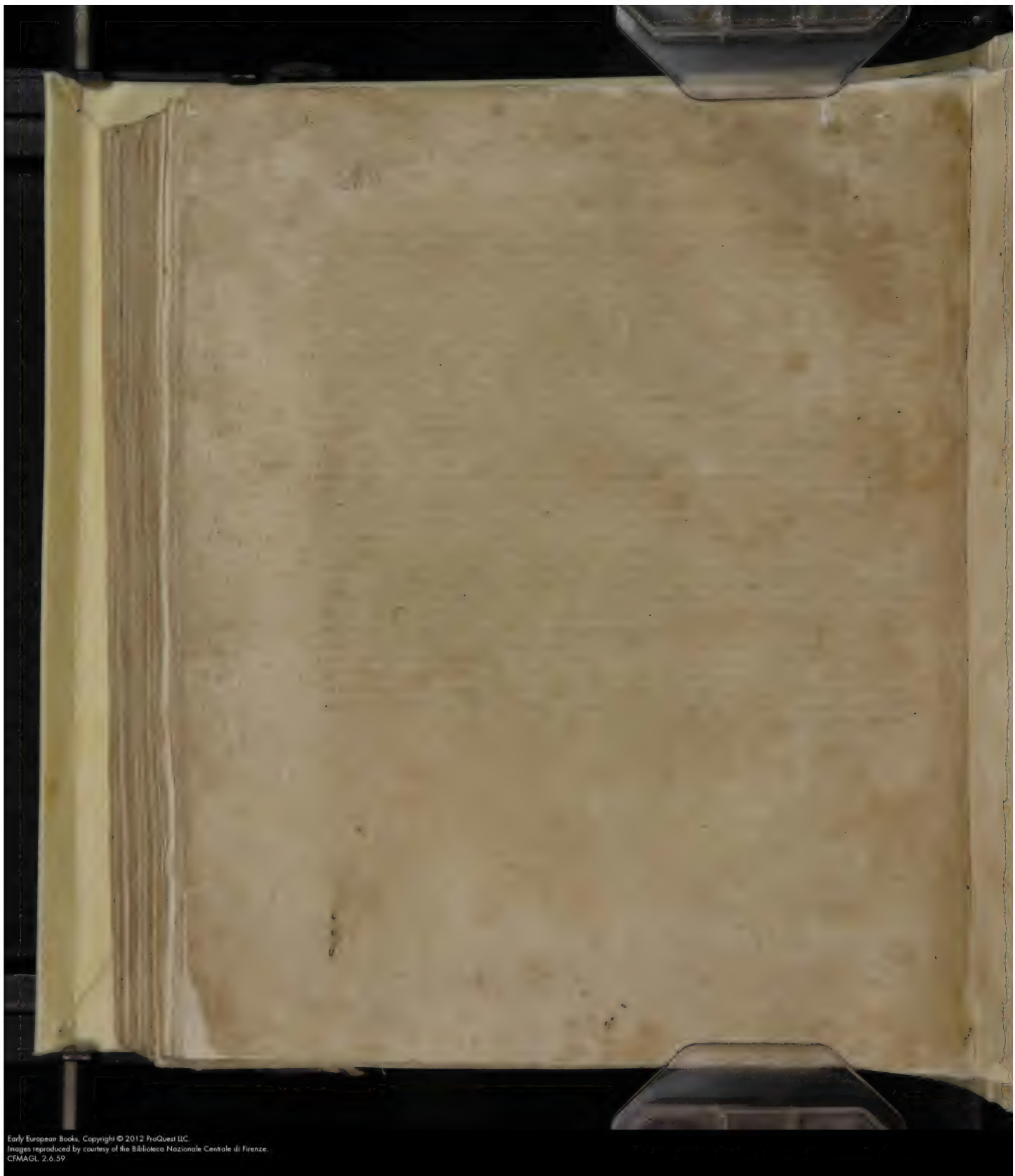
- per transactionem vulnerati, 118.3
- Vitæ integritas in alterius præjudicium an sola faciat fidem, 109. 1. vers. quod ampliatur.
- Ulcera Medicamentis procurabilia, 193.1
- Universitas delinquens an per Syndicum comparere possit, 61.7. remissivè.
- quando censeatur deliquisse, ut Inquisitio contra ipsam procedat, 69.2.3.4.5
- ratificando quando dicatur delinquere, 70.7
- Universitatis delictum in omitendo an requirat convocationem, 70.7
- Urinæ quomodo possint adulterari, 182.10.
- adulteratio; captivo de simulatione morbi, suspecto, quomodo præcavenda, 182.10
- Ufus Advocatorum Reis Criminum non denegandus propter abusum, 25.27
- Vulnerum occisorum inspectio & lethalitas per quos facienda sit & attestanda, 73.2.3
- lethalitatem inquisito extorquendi Practica Mediolanensis damnatur. ibid.3. vers. unde.
- de vulnerum Circumstantiis, præliminaris examinatio cur & quatenus utilis, 74.7.8
- Vulnerati transactionem secuta mors, an & quatenus tribuat heredibus accusationem homicidii, 118.12

F I N I S.



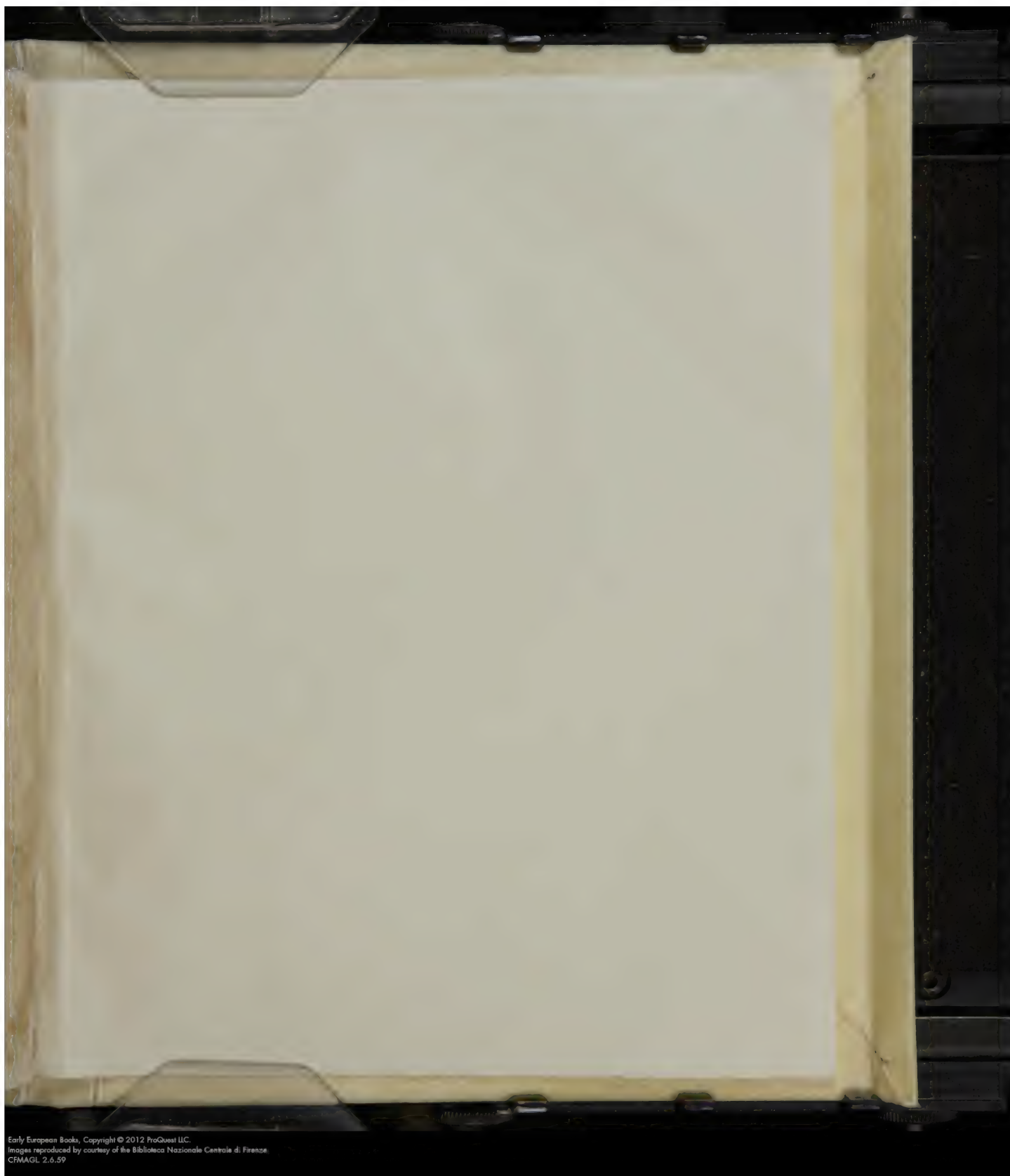
ERRATA.

A pagina 9. usque ad paginam 31. numerus Observationum, in supremis paginis in Titu-
los, ad septem usque mutantur: quod verbo indicare fuit necesse. In reliquis erratis corrigendis
litera p. paginam, litera l. lineam denotat. P. 12. l. 1. identitatis. p. 14. l. 19. salarium. p. 21. l. 10. ipse.
p. 23. l. 30. inextimabilis. p. 26. l. 6. fieri dele comma. p. 30. l. 2. tort. p. 30. l. 26. Arcini. p. 37. l. 28. ab. p.
39. l. penult. restringere. p. 40. l. 3. responsa plerumque. l. 30. Finkelthius. p. 34. l. 20. Advocatus. p. 46.
l. 6. est. l. 7. eleganter. p. 47. l. 22. deceptoris. p. 50. l. 1. cum. p. 52. l. penult. praelis. p. 54. l. 1. affecta-
tur. l. 16. decessit pannis. p. 66. l. 17. & 18. ratione sui commodi. p. 67. l. 3. sit. p. 63. l. 10. Indiciu. l. 2. 1.
occidentis. p. 65. l. 18. Casini. p. 67. l. 20. praest. p. 68. l. 12. annullandum. p. 69. l. 2. annullari. p. 71. l. 1. 6.
facta. p. 72. l. 23. inspicatur. p. 82. l. 17. quast. 23. p. 83. l. 6. opin. 962. p. 84. l. 3. for. p. 92. l. 20. qualita-
tes. p. 95. l. 21. dele 42. p. 99. l. 7. observ. 9. & 10. p. 106. l. 8. Azor. p. 108. l. 18. caut. l. observat.
p. 109. l. 8. dele caut. & 25. post n. 36. Mascard. p. 112. l. 17. caut. l. obser. ibid. observ. XXV. in marg. 1.
2. 3. p. 113. l. 1. omnia. ibid. l. 7. practicandum. l. 10. nancisei. p. 116. l. 10. proficuum. p. 117. l. 6. arti-
culo 13. l. 25. ad marg. 6. p. 122. l. 1. queat. p. 134. l. 18. singulos. p. 137. l. 19. jocum. p. 140. l. 22. certo
cognosceret. p. 141. l. 10. admotum. p. 143. l. 9. criminibus. p. 146. l. 1. Lapis. p. 153. l. 1. relaxetur
p. 156. l. 25. Rudolph. Caut. pag. 162. l. 30. quid. l. 33. sed. p. 164. l. 3. Carnificibus. p. 167. l. 15. ultra
l. 19. facinorosos. p. 171. l. 23. inhumanitatis. antep. stupidas. p. 172. l. 22. Buer. p. 174. l. 18. Thom.
p. 176. l. 28. representando. cum. p. 179. l. 2. morbum. p. 179. l. 2. hanc. l. 28. corporis. p. 180. l. 2. mor-
borum. l. 22. egrotaverint. p. 185. l. 30. palloris. p. 193. l. 2. progressu. p. 201. l. 20. securitatis. p. 207.
l. antep. annotavi. p. 210. l. 24. casu. p. 213. l. 20. quanta. p. 216. l. 1. 7. temperamento. p. 221. l. 10. indi-
ciorum. p. 225. l. 8. negativ. p. 226. l. 20. Imo. p. 227. l. 8. tunc. l. 9. omiserit. l. 30. Marf. in pract. p. 228.
l. 19. in casibus. p. 229. l. 14. dele. n. & l. 19. Continuari. p. 234. l. 27. Neapolit. p. 239. l. antep. periculo-
sum. p. 240. l. 22. omnino. p. 241. l. 3. Diligenter. l. 11. Conf. l. Caus. p. 243. l. 4. non ad. l. 11. relictis?
p. 246. l. 1. 3. justo. ante. l. an l. 2. colorari. p. 250. l. 1. torquendi. l. 12. pro comma. p. 252. l. 2. nanci-
seantur. p. 256. l. 2. corporibus. p. 259. l. 24. anhelantium. p. 260. l. 1. Carer. l. 9. Corporis. p. 265. l. 2.
axiomata. l. 22. Boffius. p. 273. ad marg. pro 1. 2. 3. 4. pon. 1. 4. 6. pag. 275. l. penult. lib. 1. pag. 283. l. 3.
judicium. p. 284. l. 1. caut. observat. p. 312. l. 5. 7. p. 325. l. 4. & 5. curis. p. 329. l. 4. existente. p. 332. l. 1. 6.
defendendi. p. 336. l. 7. ille. p. 329. l. 22. fin. adde. de. p. 329. l. 14. Carocius. re furr. p. 344. l. 3. pro 838.
ponatur 833. pag. 348. l. 5. querela. p. 351. l. 2. semeltr. d. Cap. 330. p. 351. l. 5. ordinationis. p. 353. l. 5.
rut. l. 4. appellationum. p. 355. l. 1. credulitatem l. 24. ob. p. 358. l. 2. religiosè. dele comma. p. 359.
l. 26. querela. l. 3. operari. p. 360. l. 1. querelam. p. 370. l. 1. Ant. p. 371. l. 22. erit. p. 372. l. 1. morem.
p. 381. l. 19. transibunt. p. 382. l. 25. obitum. p. 385. l. 7. ten. l. 23. bono. p. 386. l. 21. mos. p. 387. l. 15.
sumptus. pag. 406. l. 12. ut. p. 411. l. 4. huc. p. 407. l. 8. art. l. 18. etiam. p. 409. l. 14. Pruckm. p. 410. l. 22.
sive litis contestationem: typis antiquis.











r 96979500

